

Universidad de Cuenca



Facultad de Jurisprudencia, Ciencias Políticas y Sociales

Carrera de Derecho

“Los límites de responsabilidad de los representantes legales de las compañías reguladas por la ley de compañías”

Monografía previa a la obtención
del Título de Abogado de los
Tribunales de Justicia de la República y
Licenciado en Ciencias Políticas y Sociales

Autor: Pablo Xavier Carpio Carpio.
C.I. 0105785026.

Director: Dr. David Fernando Torres Rodas.
C.I. 0301504650.

**Cuenca -Ecuador
2018.**



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

RESUMEN.

De acuerdo a la expansión en ámbito de las relaciones comerciales, se ha dado un gran crecimiento con la creación de las compañías mercantiles en nuestro medio. Entidades que están figuradas por sus representantes legales, quienes se encargan de exteriorizar los actos de la sociedad frente a terceros.

Por ello analizaremos las facultades, obligaciones y limitaciones que conlleva el ejercicio representativo de las compañías, para así poder determinar claramente las responsabilidades del mencionado funcionario. Por otra parte, se determinará la forma en la que se debe llevar su representación para que sus actos se produzcan frente a la sociedad mercantil. Y con su correcto proceder, poder evitar la obligación de responder frente quienes fueron producto de los daños causados por causa de su acción u omisión. Se analizará además las distintas responsabilidades civiles, penal, administrativa a las que estaría sujeto por incorrecto proceder.

Palabras Claves:

- Representación.
- Responsabilidad.
- Representante legal.
- Obligación.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

ABSTRACT.

The expansion of commercial relations, has created a growth of the mercantile companies. These entities are represented by their legal representatives, who are responsible for externalizing the acts of the company against third parties.

Therefore, we will analyze the faculties, obligations, and limitations that the legal representative of the companies entail. In order, to clearly determine the responsibilities of the functionality. The representation he or she takes to meet the mercantile society will also be reviewed. And with its correct procedure, to avoid the obligation to respond to those who were the product of the damages caused by its action or omission. It will also analyze the different civil, criminal, and administrative responsibilities to which the legal representative would be subject to if an incorrect procedure took place.

Keywords:

- Representation.
- Responsibility.
- LegalRepresentative
- Obligation.



Tabla de contenido:

Capítulo 1: LAS SOCIEDADES, COMPAÑÍAS Y SU PERSONERÍA JURÍDICA: Aspectos Introdutorios.....	11
Antecedentes históricos de la sociedad en Roma.....	11
Características del contrato de sociedad en Roma.....	13
Requisitos básicos del contrato de Sociedad en Roma.....	13
Conceptos y definición de sociedad, persona jurídica.	15
Persona jurídica:	16
Concepto y definición.....	18
Sociedades civiles y mercantiles- Diferencias.....	19
La personalidad jurídica de las sociedades y su representación.....	21
Definición de contrato de compañía y sus elementos.	22
Capítulo 2: REPRESENTACIÓN LEGAL O MANDATO DE LAS SOCIEDADES.	23
La representación legal de las sociedades: Aspectos generales.	23
Características de la representación legal de las sociedades.	26
Efecto de la representación de las sociedades.	28
Clases de representación.....	29
La representación Orgánica o Mixta.	32
Formas de ejercer la representación.	33
Representación y Poder.	34
Mandato Mercantil: Aspectos fundamentales.....	38
Tipos de mandatos:	41
La Administración del mandato.	42
Delegación del mandato.	45
CAPITULO 3: Aspectos fundamentales de la compañía en Nombre colectivo, Comandita Simple.	47
Aspectos fundamentales de la compañía en Nombre Colectivo.	47
Socios y Capacidad.....	47
Razón Social.	49
Escritura pública y Aprobación.	49
Capital.....	50
Domicilio.	51



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Responsabilidad Solidaria e Ilimitada de los socios.....	51
Órganos de la sociedad:	52
Aspectos fundamentales de la compañía en Comandita Simple.	55
Socios y Razón Social.	55
Responsabilidad ilimitada e ilimitada de los socios.	56
Constitución.....	57
Capital.....	57
Órganos de la sociedad:	57
Capítulo 4: Aspectos fundamentales de la compañía de Responsabilidad Limitada, Comandita por acciones, Sociedad Anónima, economía mixta.	60
Aspectos fundamentales de la compañía de Responsabilidad Limitada.	60
Razón social o denominación objetiva.	60
Socios y Constitución.	60
Capital:.....	63
Órganos de la sociedad:	66
Aspectos fundamentales de la compañía de Sociedad Anónima.	71
Razón Social.	72
Socios y su Constitución.....	72
La Responsabilidad de los accionistas.....	74
Capital y sus Acciones.....	76
Órganos de la compañía:	83
Impugnación o apelación de acuerdos sociales.	86
Aspectos fundamentales de la compañía en comandita por Acciones.	88
Socios y constitución.	89
Razón Social.	89
Capital.....	90
Órganos de la sociedad:	91
Diferencias de la compañía en comandita simple y comandita por acciones.....	92
Aspectos fundamentales de la compañía de economía mixta	94
Socios y Constitución.	94
Objeto social.	96
Capital.....	97



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Órganos de la Sociedad:	98
Capítulo 5: La facultad representativa en las compañías y sus abusos en las compañías.	100
La facultad representativa en las compañías.	100
Ejercicio de la representación y sus abusos en las compañías en general.	101
Abusos del Ejercicio Representativo.	109
1. Abuso de la Razón Social.....	109
2. La Extralimitación de las facultades,	110
Responsabilidad por el abuso de la facultad representativa.	112
La responsabilidad Civil.....	117
La responsabilidad penal.....	122
Responsabilidad Administrativa.	127
La representación Legal de las compañías en Nombre Colectivo y en Comandita Simple.	128
Obligaciones de los representantes legales en las compañías de nombre colectivo y Comandita Simple:	131
Abuso de la facultad representativa en las compañías en nombre colectivo.....	133
Responsabilidad de los representantes legales en las compañías en nombre colectivo y en Comandita Simple.	135
Ejercicio de la acción de responsabilidad en contra del representante legal por parte de la sociedad en nombre colectivo y en comandita simple.	137
Remoción del representante legal en la compañía de Nombre Colectivo y Comandita Simple.....	139
La extinción de la responsabilidad civil del representante legal de la compañía de Nombre Colectivo y en Comandita Simple.....	143
Prescripción de las acciones de responsabilidad.	144
La representación legal de las compañías de responsabilidad limitada.	145
Ejercicio de la facultad representativa en la compañía de Responsabilidad Limitada. ..	146
Obligaciones de los representantes legales en las compañías de Responsabilidad Limitada.....	147
Prohibiciones de los representantes legales de las compañías de Responsabilidad limitada.	149
Limitaciones de la facultad representativa.	150
Delegación de la facultad representativa.	151



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Responsabilidad del representante legal de la Compañía de Responsabilidad Limitada	151
Responsabilidades civiles y penales del representante legal.	154
Exoneración y Extinción de la responsabilidad.....	156
Renuncia y Remoción de los Representantes Legales.....	156
La representación Legal en la Sociedad Anónima.	157
Ejercicio de la Facultad representativa en las Sociedades Anónimas.	159
Obligaciones de los representantes legales de la Sociedad Anónima.	161
Prohibiciones del representante legal.	163
Renuncia o remoción del representante legal.	164
Delegación de la representación.	165
La Responsabilidad de los Representantes legales en las Sociedades anónimas.	166
Exoneración y extinción de la responsabilidad del representante legal.	169
Ejercicio de la acción de responsabilidad de la compañía.....	170
Análisis comparativo con la legislación de Colombia.	170
Análisis comparativo con la legislación de México.....	174
Conclusiones.	175
Recomendaciones.....	177
Bibliografía	178



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Cláusula de licencia y autorización para publicación en el Repositorio Institucional

Pablo Xavier Carpio Carpio, en calidad de autor/a y titular de los derechos morales y patrimoniales del trabajo de titulación **“los límites de responsabilidad de los representantes legales de las compañías reguladas por la ley de compañías”**, de conformidad con el Art. 114 del CÓDIGO ORGÁNICO DE LA ECONOMÍA SOCIAL DE LOS CONOCIMIENTOS, CREATIVIDAD E INNOVACIÓN reconozco a favor de la Universidad de Cuenca una licencia gratuita, intransferible y no exclusiva para el uso no comercial de la obra, con fines estrictamente académicos.

Asimismo, autorizo a la Universidad de Cuenca para que realice la publicación de este trabajo de titulación en el repositorio institucional, de conformidad a lo dispuesto en el Art. 144 de la Ley Orgánica de Educación Superior.

Cuenca, abril del 2018.

Pablo Xavier Carpio Carpio.

C.I: 0105785026.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Cláusula de Propiedad Intelectual

Pablo Xavier Carpio Carpio, autor/a del trabajo de titulación **“los límites de responsabilidad de los representantes legales de las compañías reguladas por la ley de compañías”**, certifico que todas las ideas, opiniones y contenidos expuestos en la presente investigación son de exclusiva responsabilidad de su autor/a.

Cuenca, abril del 2018.

Pablo Xavier Carpio Carpio.

C.I: 0105785026.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Dedicatoria.

A mis padres, quienes a pesar de la adversidad
en las que me he encontrado, han sido un apoyo
desinteresado, incondicional y sobre todo con una
gran entrega de amor.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Agradecimiento.

*Al Señor Doctor David Fernando Torres Rodas,
quien, con su apoyo académico, ha permitido la
elaboración de esta investigación.*

*Al estimado Catedrático por su acogida y
Disponibilidad para la realización de este estudio.*



Capítulo 1: LAS SOCIEDADES, COMPAÑÍAS Y SU PERSONERÍA JURÍDICA:

Aspectos Introdutorios.

Antecedentes históricos de la sociedad en Roma.

La Doctrina del Derecho Romano ha aportado diversas clasificaciones respecto del origen y tipos de sociedades mercantiles, entre ellas tenemos:

Según el criterio de la extensión del aporte: Universales y particulares

1. Sociedades Universales. – Se aportaba toda clase de bienes, o bienes de una determinada especie señalada en el contrato de sociedad. Estas se clasificaban:

- a) **Sociedad Omnium Bonorum.**-Sus asociados eran parientes, incluso este tipo de sociedades podía formarse entre cónyuges. *“Es aquella en que los asociados se comprometen a poner en común todos sus bienes presentes y venideros. Todas sus deudas se convierten en carga común”*.La característica personalista de esta sociedad pues estaba formada por parientes entre sí, ellos decidían permanecer en sociedad, dados los múltiples conflictos que suelen suceder al momento de liquidar la misma.(Salgado, 1980)
- b) **Sociedad Omniumquae ex quaestuveniunt (Quaestus).**- Esta sociedad era frecuentemente utilizada por los libertos¹, quienes al momento de adquirir la libertad no tenían ningún tipo de bien materiales, pues solamente tenían sus fuerzas para el trabajo. Se formaba con el aporte o con los bienes que todos los socios adquirirían a título oneroso o esfuerzo propio, durante la sociedad. (Salgado, 1980)

¹ Esclavos que adquirían a libertad de algún modo.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

2. Sociedades Particulares.- Sociedades utilizadas mayormente por los patricios², para el pequeño comercio. Se subdividen en:

- a) **Sociedades Unius Rei.-** Se formaba con el aporte de una sola cosa o bien, para posteriormente explotarlas y obtener su beneficio. (Salgado, 1980)
- b) **Sociedades Alicujus Negotiationis.** - Los socios se unían a fin de emprender determinadas y específicas operaciones. Dentro de este tipo de sociedades tenemos: sociedades entre banqueros, Sociedades formadas para las empresas de transporte, trabajos públicos, de suministro, y las sociedades Vectigalium(Salgado, 1980)

Las sociedades Vectigalium: Una asociación de capitales que se encargaban de percibir impuestos, cobrar renta que los particulares debían al estado, por utilizar el espacio público para el pastoreo de sus animales; o de explotar las minas de sal, de oro de propiedad del estado. Es así la única sociedad que tiene en ese tiempo personería jurídica dentro del Derecho Romano, y requerían ser representadas. (Salgado, 1980)

Según el criterio finalidad de la sociedad: Quaestari y Sinequaestari.

1. **Sociedad Quaestari.-** En las que se determinaba los fines de lucro.
2. **Sociedad Sinequaestari-** No se señalaban los fines de lucro

Según la naturaleza del aporte: Rerum, Operarum y Mixtas.

1. **Sociedades Rerum.** - Se realizaban el aporte de cosas o bienes materiales.
2. **Sociedades Operarum.-** Se aportaba trabajo o industria.
3. **Sociedades Mixtas.** - Se podía aportar tanto bienes, como industria.

²La nobleza primigenia de Roma, son los senadores de Roma por excelencia.



Características del contrato de sociedad en Roma.

El Dr. Roberto salgado Valdez señala: (Salgado, 1980)

1. **Es un contrato consensual.** - Es decir que proviene de la voluntad de las partes (dos o más), en donde es necesario el consentimiento pues podía ser de forma oral, escrita, por medio de un mensajero.
2. **Sinalagmático Perfecto.** - Un contrato válidamente celebrado, genera a las partes obligaciones recíprocas, es decir obligaciones equivalentes para las partes.
3. **Intuito Persona.** - Se celebra en atención primordial de la calidad de las personas. Con esta característica lo importante es la persona como tal y no el tipo o cantidad de capital que aporte.
4. **Buena Fe** - En el contrato de sociedad es primordial la buena fe. Que debe ser entendida como el ejercicio de un derecho con el total respeto a las normas (mortales, sociales, legales.) vigentes, sin el ánimo de causar daño o perjuicio a una de las partes. En nuestra legislación es uno de los requisitos fundamentales para todo acto o contrato.

Requisitos básicos del contrato de Sociedad en Roma.

El Dr. Roberto salgado Valdez (1980), enumera como requisitos:

- a) **Licitud del fin u objeto.** - La Sociedad que tenía por objeto realizar actos ilícitos adolecía de nulidad. Si algún socio pagaba su aporte a una Sociedad de fines ilícitos, podía reclamar la devolución de dicho aporte. Pues la finalidad de este contrato debe estar acorde con lo permitido por las normas legales, morales, caso contrario este adolecería de nulidad.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

b) **El fin u objeto debía ser común.** - Cualquiera que sea el resultado, ganancia o pérdida, todo asociado debía de asumir la responsabilidad del negocio, es decir ya sea participar de la ganancia o pérdida. Así los socios unían sus aportes, para que posteriormente el producto del mismo repartiérselos entre sí.

c) **Aporte.** - No es más que, lo que cada socio pone en común o entrega a la sociedad. El aporte podía ser de distinta calidad (muebles o inmuebles) o cantidad. Este aporte podía comprender trabajo, dinero, industria, crédito, etc.

Es menester mencionar que, en el aporte en bienes, éstos no pasaban a ser parte del nuevo ente jurídico, sino de copropiedad de todos los socios, salvo alguna excepción, en razón que la sociedad Romana por regla general no constituía persona jurídica.

d) **Affectio Societatis.**- Que significa "Animo de asociarse" y la doctrina jurídica explica que es la exteriorización de la voluntad o la intención de las partes para formar parte y permanecer en una Sociedad. Que para algunos autores es un elemento de causa del contrato y no un requisito, pues este animo de asociarse es intrínseco a la persona y no puede exteriorizarse. Este elemento es fundamental para poder establecer la distinción de la sociedad con otras situaciones jurídicas que comprenden una comunidad de bienes, como en el caso de la indivisión, en donde existen personas con patrimonio común, pero sin ánimo de formar la Sociedad. Este animo implica la voluntad ayudar y actuar dentro de la sociedad, comprende que el socio también se compromete a ejercer sus derechos, respetar obligaciones, realizar su aporte, es decir todo los actos concernientes a la actividad de la sociedad mercantil.(Salgado, 1980)



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Debo opinar y señalar que el *Affectio Societatis*, no podría ser denominado un requisito del contrato de compañía, pues es intrínseco al socio y no se lo podría manifestar la exterior, pero si concuerdo que es un elemento que lleva al socio a la celebración del contrato de sociedad.

Conceptos y definición de sociedad, persona jurídica.

Diccionario Jurídico de Guillermo Cabanellas: "En sentido muy amplio, cualquier agrupación o reunión de personas o fuerzas sociales"(Cabanellas, 2017).

Eugene Petit: *"Es un contrato consensual por el cual dos o más personas se comprometen a aponer ciertas cosas en común para sacar de ellas una utilidad apreciable en dinero"* (Salgado, 1980)

Carlos Larrèategui: *"Es un contrato consensual por virtud del cual dos o más personas aportan bienes o artículos o trabajo, con un fin lícito, pecuniario o no, y no con un interés común para todas las personas que la integran"*(Salgado, 1980)

El Código Civil Ecuatoriano en su Art 1957, lo define: *"Sociedad o compañía es un contrato en que dos o más personas estipulan poner algo en común, con el fin de dividir entre sí los beneficios que de ello provengan."*

La sociedad forma una persona jurídica, distinta de los socios individualmente considerados"(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)

De esta definición podemos desglosar:

- **Es un contrato.** - Es un acto jurídico de manifestación de voluntad, realizada con la intención de producir efectos jurídicos.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

- **Dos o más personas.** - Por lo que la ley establece que para que exista sociedad debe por lo menos haber un mínimo de dos socios.
- **Estipulan poner algo en común.** -Es decir que estos socios se obligan voluntariamente a hacer un aporte ya sea en bienes o industrial (trabajo). Pero este aporte debe ser realizado no a título universal³, sino de forma específica y sobre un bien determinado y singularizado.
- **Con el fin de dividir entre si los beneficios que de ello provengan.** -La definición es un poco escueta al señalar que el fin es solamente de dividir los beneficios, ya que de esta forma quedaría fuera las pérdidas. Pues la sociedad así genere ganancias o pérdidas, están deberán de ser divididas entre los socios. Sería una definición completa tal como lo señala el Dr. Roberto Salgado Valdés :“*con el fin de dividir entre si las ganancias o pérdidas que resulten de la especulación*” (Salgado, 1980)
- **La sociedad forma una persona jurídica, distinta de los socios individualmente considerados.** -El patrimonio de la sociedad y la del socio son totalmente independientes. Mientras perdure la sociedad, el socio no puede disponer de lo que aporlo, pues ya no le pertenece; sino solo hasta la liquidación de la sociedad.

Además, esta autonomía del patrimonio tiene importancia fundamental, por la responsabilidad de la sociedad frente a las obligaciones sociales.

Persona jurídica:

³Es aquella sociedad en donde se aportan la totalidad de bienes, derechos y obligaciones, o una cuota de ellos.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Previo a tratar el tema de persona jurídica, es necesario remitirse a la capacidad, que se encuentra dividida en:

1. La capacidad de goce o adquisitiva. - La capacidad de goce es la aptitud de una persona para adquirir derechos o contraer obligaciones. El autor **Julien Bonnecase**,

Es la aptitud de una persona para participar en la vida jurídica por sí misma o por medio de un representante, figurando en una situación jurídica o en una relación de derecho, para beneficiarse con las ventajas o soportar las cargas inherentes a dicha situación o relación.
(Bonnecase Julien, 1989)

Por ello se sostiene que la capacidad de goce se puede concebirse sin la de ejercicio, pero no a la inversa, ya que se puede ser titular de un derecho sin ejercitarlo.

2. Capacidad de ejercicio: Es la aptitud de una persona para ejercer derechos o contraer obligaciones por sí mismo, sin que intervenga otro titular, sin el ministerio o autorización de otra persona.

El código Civil establece en su Art 1461 ins. Final establece: *“La capacidad legal de una persona consiste en poderse obligar por sí misma, y sin el ministerio o la autorización de otra”*
(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)

Algunos autores la definen como “aptitud legal de una persona para introducir por sí misma modificaciones en su patrimonio”⁴

La ley consagra como regla general la capacidad, mientras que, como excepción, a la incapacidad, pues la norma establece que toda persona tiene capacidad legal, pero la ley misma determina quien no la tiene.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Como señala CAPITANT: *“Las reglas relativas a la incapacidad son de orden público, de carácter imperativo, no pueden ser modificadas por la voluntad de las partes”*, de lo que se puede concluir que la incapacidad solamente puede emanar de la ley.

Concepto y definición.

El Diccionario Jurídico De Guillermo Cabanellas: *“ (...) Ente que, no siendo el hombre o persona natural (...) es susceptible de adquirir derechos y contraer obligaciones”*. (...)(Cabanellas, 2017)

Nuestro Código Civil al definir a las personas jurídicas sigue la teoría de la ficción que establece que la persona colectiva *“no existe en la realidad, sino que se trata de una creación jurídica ideada por el legislador para satisfacer las necesidades de los seres humanos en el mundo de los negocios”* (Solar, 1978). Que incluso es una creación del derecho, y señala que solamente el hombre es persona, mientras que los entes jurídicos, son creación del derecho.

Art. 564 in1 del Código Civil Ecuatoriano establece que: *“Se llama persona jurídica una persona ficticia, capaz de ejercer derechos y contraer obligaciones civiles, y de ser representada judicial y extrajudicialmente.* (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)

La incapacidad de las personas jurídicas no es absoluta, por lo que bajo el cumplimiento de ciertas condiciones determinadas en la ley pueden celebrar actos jurídicamente válidos, una indispensable condición es que exista una persona autorizada para la ejecución de sus actos. Y así la doctrina y ciertas legislaciones como la nuestra le otorga la facultad de ejercicio, considerando que su voluntad se forma en los órganos de administración de la persona jurídica.



Sociedades civiles y mercantiles- Diferencias.

Nuestra normativa determina que según el objeto las sociedades, pueden ser civiles o mercantiles: Siendo las ultimas que se dedican para la ejecución de actos de comercio.

(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)

	Sociedad Civil	Sociedad Comercial o Mercantil.
Solemnidades.	No están obligados a cumplir solemnidades, excepto las Sociedades anónimas o cuando se aporte inmuebles, derechos sobre un inmueble deben ser otorgados por escritura pública.	Son estrictamente solemnes. (Escritura pública, aprobación, etc.)
Normas que rigen.	Normas Civiles, con excepción de la sociedad anónima que se rige por las normas mercantiles.	Normas mercantiles.
Inscripción en el Registro Mercantil	No están obligadas a la inscripción.	Están obligadas a inscribirse.
Libros de Comercio.	No están obligadas a llevarlos	Si Tienen la obligación de llevar libros.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Aporte.	Se pueden aportar bienes, trabajo, incluso el usufructo.	No se puede aportar el usufructo, ya que el aporte es traslativo de dominio
Plazo	Si no se lo establece es ilimitada.	Obligación de establecer el plazo, ya que es un requisito en las escritura de constitución.
Prescripciones	Rige por las Normas Civiles(plazos más amplios)	Rige por las normas mercantiles, que establece plazos más cortos.
Responsabilidad de los socios.	Responde ilimitadamente.	Responde de forma limitada o ilimitada según el tipo de sociedad.
Imposibilidad de cumplimiento de obligaciones frente a terceros.	Deberá abrirse el concurso de acreedores.	Deberá ser declarado en quiebra
No existe movimiento alguno como sociedad.	Puede permanecer sin movimiento, sin que deban desaparecer.	No pueden estar inactivas, y siendo así, estas desaparecerían.

Nuestra legislación también admite a las denominadas **Sociedades mixtas**, esto es, sociedades civiles, pero que por su objeto se rigen por el Código de Comercio.



La personalidad jurídica de las sociedades y su representación.

De la creación de una sociedad resulta que el ente adquiera la personalidad jurídica que es distinta e independiente del socio que la constituye. La personalidad jurídica que tienen las sociedades, es uno de los atributos de la personalidad que orienta a dos premisas:

1. Las sociedades al ser un ente ficticio, tiene capacidad de goce, pero su capacidad de ejercicio se encuentra condicionada a la existencia de una representación (Personalidad jurídica), la misma que es indispensable para que los actos puedan nacer a la vida, ser válidos y eficaces jurídicamente. La representación es primordial debido a que estas personas jurídicas son incapaces relativos.

Es así que los actos que realice el representante de la sociedad son totalmente válidos y eficaces, siempre que estos no se extralimiten a la representación conferida, o sean contrarios a derecho. En nuestra legislación esta personalidad jurídica que se da a estas personas morales, y es conferida solamente por la ley (Derecho objetivo⁵), ya que existen criterios que se oponen a lo señalado diciendo que la personalidad jurídica es una creación por el acuerdo de voluntades para que nazca la sociedad.

2. Mantiene tanto el patrimonio del socio y la sociedad, de forma independiente y autónoma, así lo establece el art 568 ins 1 del Código Civil “ *Lo que pertenece a una corporación, no pertenece, ni en todo ni en parte, a ninguno de los individuos que la componen; (...)* “. (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)

⁵ Es la norma o conjunto de normas.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

El patrimonio pertenece a los socios como componentes del grupo unitario, del mismo modo que pertenece a la persona jurídica como sujeto con personalidad propia. (Brunetti, 1960)

Definición de contrato de compañía y sus elementos.

La ley de Compañías en su Art 1 define al contrato de compañías: “ *Contrato de compañía es aquél por el cual dos o más personas unen sus capitales o industrias, para emprender en operaciones mercantiles y participar de sus utilidades.*

Este contrato se rige por las disposiciones de esta Ley, por las del Código de Comercio, por los convenios de las partes y por las disposiciones del Código Civil. ” (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Esta definición nos trae estos elementos esenciales:

- 1. Asociación de personas.** - Para la celebración del contrato de compañías por regla general se requiere un mínimo de dos personas, pero por excepción se autoriza la constitución con una persona (Compañías de responsabilidad limitada unipersonales, sociedad anónima con un solo accionista cuando sea de derecho público o privado, con una finalidad social o pública).
- 2. Aporte.** - Es un requisito esencial, que el socio realice un aporte que puede ser: en numerario, especie, créditos, trabajo o industria apreciable en dinero.
- 3. Con la finalidad de lucro.** - Esta asociación lo que busca, es obtener un beneficio económico, participar de las utilidades, por lo que de esta forma queda al margen la idea de obtener un beneficio moral.
- 4. Tipicidad.** - La compañía a crearse debe estar contemplada como tal, en el Art 2 de Ley de Compañías.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Capítulo 2: REPRESENTACIÓN LEGAL O MANDATO DE LAS SOCIEDADES.

La representación legal de las sociedades: Aspectos generales.

Antes es necesario establecer claramente la diferencia de los criterios de personalidad y personería. Para ello es preciso tomar el criterio del Dr. Ramón Vela Cobos quien manifiesta:

*“**Personalidad** y **personería** son conceptos distintos. Pues por la inscripción de la escritura de constitución de una sociedad en el Registro Mercantil pasa a ser un sujeto de derecho, lo que conlleva el reconocer “**personalidad jurídica**”. Pues la **personería** trae consigo la representación de la sociedad.* (Valdez, 2016).

La Ley de Compañías señala que existen cinco especies de Compañías Mercantiles, que constituyen personas jurídicas. Las sociedades civiles, adquieren esta personalidad jurídica desde el momento de la celebración del contrato de sociedad, mientras que, en las mercantiles, adquieren tal personalidad desde la inscripción del contrato social en el Registro mercantil.

Siendo la representación uno de los atributos de la personalidad jurídica, para el ejercicio de derechos, es necesario la existencia de una persona o grupo que lo represente para desplegar sus relaciones exteriores, es decir, quien actúe para declarar la voluntad social⁶ (Brunetti, 1960, pág. 342)

La representación es el medio por el cual la sociedad se produce frente a terceros, es el ente dotado de la facultad de manifestar la voluntad de la sociedad y desarrollar las actividades para la consecución de los fines. (Brunetti, 1960). También se puede conceptualizar como, el medio a través del cual se suple la falta de capacidad de un ente o persona, para el ejercicio de sus

⁶ Voluntad de la sociedad.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

derechos. La representación corresponde exclusivamente a las personas que se hallan investidas de tal facultad.

Es necesario referirme a la Doctrina 72, emitida por la Superintendencia de Compañías y Valores, aunque derogada, en donde existe un razonamiento importante, en su parte pertinente señala la razón por la cual las sociedades deben ser representadas:

Básicamente señala que las personas jurídicas son incapaces relativos, quienes no tiene la capacidad para poderse obligar por sí misma y sin el ministerio o la autorización de otra, por lo que necesariamente requiere la intervención de una persona natural que tenga capacidad, que, con la intervención de esta persona, sus actos surten efecto como si la persona ficticia los hubiera realizado directamente. Por ello este ente ficticio puede obrar únicamente a través del ministerio de su representante legal.

(...)

En estas relaciones se comprometen los intereses de terceros, en donde existen una persona que los represente y la obligue válidamente, por su característica de incapaces. De esta forma la representación legal es un desarrollo del sistema legal, el cual asimila a los entes ficticios, con la calidad de personas relativamente incapaces. (Superintendencia de Compañías del Ecuador, 1997)

Cabe señalar que la representación es distinta de la administración, a pesar que las personas que ejercen la administración pueden estar llamadas a ostentar la representación legal. Pues quien tiene la facultad de administrar una sociedad, no significa que intrínsecamente tenga la facultad de representar, ya que están vinculados entre sí por ser órganos que forman parte de la sociedad, pero son independientes en razón que la administración actúa en la esfera de las



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

relaciones internas; y la representación en las relaciones externas de la sociedad. Frente a esta observación es muy conveniente referirme a la Doctrina 119, aunque derogada, emitida por la Superintendencia de Compañía Y Valores en la que determina que: *“el administrador que no tiene la representación legal de la compañía no puede exteriorizar sus facultades hacia terceros, no puede en representación de esta contraer obligaciones y cualquier acto o contrato que implique obligaciones de la compañía con terceros, suscritos por este tipo de administradores, no tienen ninguna incidencia jurídica para la compañía, sin perjuicio de la responsabilidad personal del administrador que actúa sin facultad. De la misma manera mal podría actuar este tipo de administrador que en representación de la compañía pretenda ejercer derechos porque simplemente le falta la calidad de representante de la compañía”*(Superintendencia de Compañías del Ecuador, 1997)

Por otra parte, están las teorías de la representación de mayor trascendencia, tales como:

La teoría del dominus negotii.- El representante es un especie simple de mensajero, por ello solamente es portador de la voluntad del representado, y es el mismo representado el que consiente el acto representativo. (Riveros Rojas Aracely, Yale Aguilar Vanessa, 2012).

Criterio bastante general y poco determinante, pues el representante al ejercer sus funciones en las relaciones externas, no se comprende que solo sea un portavoz de la voluntad social, pues si así fuera no tendría derecho a oponerse al acto acordado por la sociedad, cosa que sucede con el representante en las sociedades mercantiles, pues si podría abstenerse de la ejecución del acto acordado por la sociedad, cuando cause un perjuicio a la sociedad. Pues si fuese un mensajero, no podría razonar, meditar el acto a llevarse a cabo, para así evitar posibles responsabilidades que le sobrevinieran, y debería solamente ejecutar lo encomendado de forma mecánica sin tomar ciertas medidas que evitaría su responsabilidad.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

La teoría de la representación. -El representante, sustituye al representado. Así el representante es quien verdaderamente actúa en los negocios, aunque los efectos jurídicos recaen sobre el representado. (Riveros Rojas Aracely, Yale Aguilar Vanessa, 2012)

Con esta teoría no se habla de mandatarios, sino de “*órganos*”. Con lo que se descarta que los representantes sean mandatarios, en sentido estricto, es decir componentes externos a la sociedad que manifiestan la voluntad social, sino que son elementos integrados en la sociedad, que forma un órgano más de la sociedad. Sin suprimir la posibilidad, que la sociedad pueda tener apoderados que son designados por los representantes, quienes por este hecho no pasarías a formar parte de la sociedad, si no que serían agentes externos de la sociedad. (Dialnet, 2000)

La teoría de la cooperación o de la mediación.- Supone que la representación significa un actuar conjunto tanto de representante y representado, en la medida que esta descansa en el apoderamiento por parte del representante (Riveros Rojas Aracely, Yale Aguilar Vanessa, 2012)

Características de la representación legal de las sociedades.

1. **Es un atributo de la personería jurídica:** El derecho objetivo (norma) proporciona este atributo a las personas jurídicas, quienes adquieren la personalidad jurídica y su necesaria personería que nace al inscribirse en el registro mercantil.
2. **Es de carácter imperativo:** Nace de la ley, que obliga a los entes ficticios para que puedan ejercer sus derechos y contraer las obligaciones, la condición indispensable de tener un representante legal quien exterioriza la voluntad de la sociedad.
3. **Se ejerce a nombre de la sociedad:** El representante es quien declara la voluntad de la sociedad frente a terceros o exterioriza la voluntad social. En donde se hace



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

presente la "contemplatio domini"⁷. Esta representación comprende dos ámbitos, el extrajudicial y el judicial.

4. **Finalidad:** Las actividades, actos, o contratos que realice el representante legal, debe buscar siempre que reporten o generen beneficio y protección de su representado. Es decir que todo acto del representado debe de actuar en pro de los intereses de la sociedad.
5. **Efectos:** La sociedad (representado) es quien asume los derechos y obligaciones, es decir sobre esta surten los efectos producto del acto jurídico ejercido por el representante legal, siempre que tenga total observancia de las facultades, prohibiciones que se le hayan impuesto. Pues caso contrario es el representante quien será responsable por los efectos del ejercicio representativo.
6. **Limitaciones:** El ejercicio de representación debe de enmarcarse dentro de los límites establecidos por la normas legales y estatutarias. Pues en estas normas, se establecen facultades, deberes, obligaciones, entre otras restricciones.

Por ello las normas señalan restricciones, tales como la que el administrador debe regirse por los términos del mandato siempre dentro de lo que se comprenda como un giro ordinario de la sociedad. Pues en la escritura de constitución es donde se establece los derechos, facultades, limitaciones, restricciones, prohibiciones a los representantes legales, para ciertos actos especiales como la enajenación, hipoteca se necesitará de autorización especial.

Art. 2036 Código Civil Ecuatoriano: *"El mandato no confiere naturalmente al mandatario más que el poder de efectuar los actos de administración (...)"*

⁷ Intención de representar del representante a nombre de la sociedad.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Para todos los actos que salgan de estos límites, necesitará de poder especial”(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)

- 7. Responsabilidad:** El ejercer la representación legal, conlleva a adoptar las responsabilidades civiles, administrativas o penales que pueda posiblemente acarrear el incorrecto desempeño de su cargo.

Efecto de la representación de las sociedades.

- **Adquirir derechos materiales e inmateriales y contraer obligaciones en calidad de sociedad:** Estos derechos y obligaciones deben tener íntima vinculación con el objeto social, para el cual fue constituido la sociedad, lo que comprende el ejercicio de los derechos y las obligaciones adquiridas. Pues el actuar válidamente y dentro de los límites legales, estatutarios del representante lleva que los efectos producto del acto se produzcan en contra la compañía. Esta premisa da lugar a tres supuestos: (Brunetti, 1960)

1. Si el representante actúa dentro del ejercicio de sus facultades, el acto es eficaz, en la relación del representado y el tercero. Conforme lo determina el **Art 1983del Código Civil Ecuatoriano:** *“En todo lo que obre dentro de los límites legales o con poder especial de sus consocios, obligará a la sociedad. Obrando de otra manera, él sólo será responsable”* (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)

2. Si el representante se excede en el ejercicio de sus facultades, el acto es válido, respecto al tercero, pero solamente el representante legal será responsable por el acto. Igual responsabilidad adquiere, si ejecuta de buena fe un mandato nulo, así lo determina el **Art 2026del Código Civil Ecuatoriano:** *“El mandatario que ejecuta de buena fe un*



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

mandato nulo, o que por una necesidad imperiosa sale de los límites de su mandato, se convierte en agente oficioso”(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)

3. Si el representante legal, actúa sin poder suficiente, el acto es válido, pero solo el representante será el responsable, porque si existe un beneficio para la sociedad será también esta responsable subsidiariamente, solamente por el beneficio que esta obtuviera, como lo determina el **Art 1998 ins 3 del Código Civil Ecuatoriano**: “Si el socio contrata a nombre de la sociedad, pero sin poder suficiente, no la obliga respecto de terceros sino subsidiariamente y hasta el valor del beneficio que ella hubiere reportado del negocio.(...)(Lo subrayado me pertenece)(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005).

Clases de representación.

Atendiendo a su origen:

1. Representación voluntaria.

La representación voluntaria tiene su fundamento en la autonomía de la voluntad privada, pues es un acto voluntario del representante de conferir la facultad de representarlo, a quien así lo crea idóneo, apto. (Sánchez, 2001).

Esta representación presupone la capacidad del representado, esto no implica que no puede continuar actuando por sí mismo, se trata de una ampliación del ámbito de actuación de una persona (Sánchez, 2001). Pues existe libertad al momento de la elección de quien ejercerá la representación. Ejemplo: *Si se confiere la representación a “A”, para la venta de un vehículo, esta no significa que el representado se vea impedido o pueda realizar tal venta, por su cuenta.*



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Por lo expuesto, la representación de las sociedades en nuestra legislación no es voluntaria, pues, la norma establece expresamente la obligación de que las sociedades actúen a través de un representante legal, quien manifiesta la voluntad del incapaz relativo (Sociedad). Por otro lado, si bien es cierto, los socios eligen al representante, así se podrían pensar que es una representación voluntaria, pero lo hacen en función de lo que la norma dispone de forma obligatoria, pues de no serlo así, no podrían realizar algún tipo de acto o contrato.

2. Representación legal o necesaria.

Tiene su fundamento en la ley, pues es un medio de sustitución de una voluntad, que no puede ser ejercida en cierto campo jurídico, es decir que reemplaza la imposibilidad jurídica de actuación de una persona, así el representante sería el único que pueda realizar actos jurídicamente válidos o negocios jurídicos. Es heterónoma, es decir que está sometido a un poder externo. (Sánchez, 2001)

Representación recogida por nuestra legislación, en el caso de los representantes legales de las sociedades, ya que el ente, como sujeto de derecho puede desplegar su capacidad de ejercicio solo con el auxilio de otras personas a quienes se les ha otorgado el poder de actuar en su nombre. De esta forma es claro entender que no existe otra posibilidad para que la persona jurídica pueda desplegar su capacidad de ejercicio.

Así la doctrina 72 de emitida por la Superintendencia de Compañías y Valores, aunque derogada, señala esta clasificación, y admite que la representación de las sociedades de comercio es legal, en su parte pertinente: *"La representación original o básica de las personas jurídicas (y entre ellas las compañías de comercio) no puede ser "voluntaria", pues, como se ha dicho, son personas ficticias que carecen de voluntad propia; por tanto, su representación*



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

básica u original es legal o forzosa, pues la impone la naturaleza misma de su personalidad..

(...)(Superintendencia de Compañías del Ecuador, 1997)

Por la forma de actuación del representante y por el modo de producir efectos jurídicos:

1. **Representación directa:** Cuando el representante actúa en nombre del representado, y los efectos jurídicos de la actuación se producen directa e inmediatamente entre el representado y tercero. Sin embargo, encontramos posiciones doctrinales que cuestionan, si para que exista representación directa o distinguirla de la indirecta, es necesario que ambos elementos necesarios concurren, o si bastaría la presencia de uno solo de ellos. (Sánchez, 2001)
- 2 **Representación Indirecta:** Es indirecta cuando el representante actúa en nombre propio, pero en interés del representado, es decir los efectos jurídicos de la actuación se producen directa e inmediatamente entre el representado y tercero (Sánchez, 2001).

Algunos autores señalan que, para la distinción entre representación directa e indirecta, se tomará en cuenta la forma de actuación (en nombre del representado o en nombre propio), más que la producción de los efectos, porque al momento de producirse los efectos, los dos tipos de actuación producen con normalidad el mismo efecto, y de esta forma el primer criterio (forma de actuación), sería lo que distingue estas representaciones. Es así que por su misma característica la representación legal es siempre directa. (Sánchez, 2001)

En nuestra legislación más bien a esta figura de representación no se la contempla como verdadera representación, pues a consecuencia de su actuar extralimitado se convertiría en un denominado "Agente Oficioso", quien por su gestión adquiere responsabilidades distintas, en comparación con un representante legal.



La representación Orgánica o Mixta.

Elaborada por la doctrina alemana del siglo XIX, que formo verdaderamente el concepto de representación. Autores como Puchta, Savigny, o Ihering, desarrollaron esta representación orgánica. Ihering distinguió entre una autorización al negocio celebrado por otro, la actuación en lugar del principal pero sin celebrar el negocio en su nombre (el equivalente a la representación indirecta), la actuación en lugar del principal y en su nombre (verdadera representación)(Prado, 2014).

El autor Laband: señala que puede existir mandato sin representación, cuando del contenido del contrato de mandato no se otorgue la facultad al mandatario de actuar en nombre del mandante, y a la inversa, representación sin mandato, pues el origen de la actuación representativa puede estar en situaciones distintas del mandato, como por ejemplo un contrato de sociedad, además esta distinción la recoge la legislación alemana. (Prado, 2014)

Esta representación acoge criterios de los tipos de representación anteriores (Legal y Voluntaria), por lo que es bastante ambigua, ya señalan que por una parte la ley establece que estos incapaces relativos deben actuar a través de representantes; pero por otro lado se manifiesta la voluntad de la sociedad al elegir la persona que ejerza tales funciones. (Sánchez, 2001)

Existe otra cuestión, si sería una verdadera representación o sería una actuación directa de la persona jurídica que por su naturaleza deba hacerla a través de su órgano. Pues niegan que el actuar de las personas jurídicas sea una verdadera representación, con el argumento básico que la representación orgánica, es uno de los órganos de la sociedad que contribuyen a crear la



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

propia voluntad de la sociedad, y la exterioriza por medio del representante legal (Sánchez, 2001).

Formas de ejercer la representación.

Representación singular o individual: En la que, al facultado, se confiere la potestad de actuar individualmente a una sola persona, para que actuara a nombre de la sociedad.

Representación conjunta o simultánea: En la que se faculta a varios representantes, y todos deben de actuar de común acuerdo, esto comprende un solo poder.

El **Art 1980 en su ins. 2 del Código Civil** recoge este tipo de representación al señalar: *“Si la administración es conferida, por el contrato de sociedad o por convención posterior, a dos o más de los socios, cada uno de los administradores podrá ejecutar por sí solo cualquier acto administrativo, salvo que se haya ordenado otra cosa en el título de su mandato.*

Si se les prohíbe obrar separadamente, no podrá hacerlo ni aún a pretexto de urgencia. (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005) (Lo subrayado me pertenece)

Esta forma de representación que es conferida a un grupo de personas (2 o más), tiene como fin controlar posibles ineptitudes, incapacidades, y en general controlar el actuar de los representantes legales, bajo el criterio que al ser un solo representante tendrían amplias facultades o poderes en sí. Este tipo de representación es considerado como un filtro, al tener varios representantes. Quienes no pueden decidir por la voluntad de la mayoría, ya que no está solamente en juego, una comunidad de derechos, sino un conjunto de obligaciones. Pero es necesario mencionar que esta representación tiene mayor utilización en las sociedades de gran



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

escala, pues en las sociedades de menor proporción, entorpecería el correcto y fácil desenvolvimiento de la sociedad.

La representación sucesiva: Esta representación implica varios representantes, en donde uno de los representantes deberá actuar consecutivamente después de otro. Se trata de varios poderes, uno a cada persona, que pueden incluso derivar de un mismo documento. Las relaciones jurídicas entre el representado y cada representante son independientes. (Riveros Rojas Aracely, Yale Aguilar Vanessa, 2012)

La representación para actos diferentes: Se confiere la representación a varias personas, que deben llevar a cabo actos independientes entre sí y pueden o no ser concedidos en un mismo documento. (Riveros Rojas Aracely, Yale Aguilar Vanessa, 2012)

La representación indistinta o disyuntiva: En la cual coexisten dos relaciones jurídicas pero autónomas, que al cumplimiento de la obligación, sin importar quien lo realiza, extingue la obligación del otro representante, es decir se faculta la misma obligación a varios representantes. (Riveros Rojas Aracely, Yale Aguilar Vanessa, 2012)

Representación y Poder.

El poder es el elemento esencial de la representación. La representación es una sustitución de la voluntad del representado por la del representante, en donde se pone en juego el interés del representado y representante; el poder en cambio es el acto de ejercicio que fija la actuación y límites de las facultades conferidas al representante, en el que se vinculan los intereses de los terceros.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Así se señala que la **representación** es una concesión de poderes conferidos a una persona, mientras que el **poder** es el contenido de la representación, es decir las facultades, obligaciones, límites determinados para ejercicio de la actividad representativa.

También se señala que el poder es la facultad para celebrar negocios por cuenta nombre de otra, derivada de la voluntad o ley, o también se determina como una fuerza o energía jurídica. (Sanín, 1985)

¿El Representante Legal es un factor o mandatario?

El representante tiene poderes más amplios que el factor, pues si la sociedad a la que representa tiene como objeto social hipotecar, o enajenar, lo podrán realizar libremente, pues así comprendería el giro normal del negocio, al contrario de lo que sucedería con el factor que sus poderes son más restringidos, y limitados en comparación con los del mandatario. Además el factor de acuerdo al Art 117 del Código De Comercio: *“Factor es el gerente de una empresa o establecimiento mercantil o fabril, o de un ramo de ellos, que administra por cuenta del dueño”* (Congreso Nacional del Ecuador, www.lexis.com.ec, 1960)

Se puede notar que el factor tiene varias limitaciones fundamentales y legales, pues señala que sus facultades solamente las puede desplegar en determinado establecimiento o lugar (restringido), mientras que el representante legal (mandatario) por regla general tiene facultades amplias, ya que puede ejercer sus funciones, sobre la sociedad en general (es decir sobre todas las sucursales o establecimientos).

Otra de las determinaciones en las que se nota la diferencia, es la que hace el Código de Trabajo en su Art. 308.-Mandatario o empleado. -Cuando una persona tenga poder general para



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

representar y obligar a la empresa, será mandatario y no empleado, y sus relaciones con el mandante se reglarán por el derecho común.

Mas si el mandato se refiere únicamente al régimen interno de la empresa, el mandatario será considerado como empleado (Lo subrayado me pertenece).(Congreso Nacional del Ecuador, www.lexis.com.ec, 2005)

Como determina la norma, solo si tiene poder general será considerado como mandatario (representante legal), pero si es factor, actúa bajo un poder especial (más restringido).

Con esto también puedo acotar que al ser considerado un mandatario el representante legal, no es un trabajador bajo relación de dependencia como establece la norma, y su relación se rige por el derecho civil, como norma general, pero como norma especial se encuentra la Ley de Compañías en el ámbito de las sociedades mercantiles, mientras que el factor se regirá por las normas de carácter laboral.

Producto de este breve análisis, se puede concluir que el representante legal de una sociedad es un mandatario, pues nuestra legislación no acoge a la institución de la representación como institución independiente como el caso de las legislaciones de Argentina, Alemania entre otros, sino que más bien está regulada principalmente por las normas establecidas en la Ley de Compañías, y subsidiariamente por las reglas del mandato. Es necesario mencionar la sentencia de la Corte de Nacional, en donde realiza el siguiente razonamiento en donde de forma clara distingue el mandato del factor, y la sujeción normativa de este último, en las siguientes líneas que considero pertinente transcribir: *“pues que no se trata de facultades de mera administración, sino para todos los actos y negocios del mandante y, la suma de esas facultades, conduce a la conclusión de que el actor fue un mandatario general, tanto más que aún se confirió la representación judicial y extrajudicial de la mandante con todas las*



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

facultades del Art. 50 del Código Adjetivo Civil. Es así, como Alejandro Silva Patiño fue un mandatario general y no empleado de " B. Avilés Alfaro & Cía.", y sus relaciones con esta están bajo el imperio del derecho Común. Sus facultades y sus actividades no sólo miran al régimen interno de la Compañía y su representación legal, general, amplia y sin limitaciones, rebasan la esfera del mandato que corresponde a un factor.(APODERADO GENERAL O FACTOR, 1993)

En similares términos existe otro criterio de la Corte Nacional, en que se desprende la distinción de mandato y factor, pues acredita lo antes mencionado, de que el mandato tiene poder general, mientras que el factor comprende un poder restringido en las siguientes líneas pertinentes: *"que el contrato celebrado entre el demandado y el actor, por mucho que se lo ha denominado como contrato de trabajo, no puede tener el calificativo de tal sino de un verdadero contrato de mandato y por el que la citada Compañía, por medio de su apoderado general le ha confiado al actor la administración y representación de todos los negocios de dicha firma en el orden administrativo bancario y comercial de acuerdo con las facultades y atribuciones señaladas en el convenio, estando por lo mismo incurso en el caso contemplado en el inc. De Art. 284 del Código del Trabajo, y las relaciones habidas entre el actor y la demandada, regladas por el derecho común"* (Lo subrayado me pertenece).(APODERADO SIN RELACION LABORAL, 1975)

También se realiza al mismo tiempo la distinción que el mandato, se sujeta a las normas del código civil, y el factor por el código de trabajo. Es necesario aclarar que donde se señala: *"estando por lo mismo incurso en el caso contemplado en el inc. 1o. del Art. 284 del Código del Trabajo"*; se refiere al mandato, actual Art. 308 del Código de Trabajo, en donde señala en su



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

parte medular que quien tiene un poder de carácter general es mandatario, pero si su poder es especial, se trataría de factor.

Otra sentencia de la Corte Nacional, señala en su parte pertinente en el mismo sentido de la distinción mencionada: *"se evidencia que, en manera alguna, podía representar y obligar a la Empresa y que su actuación tenía que ver, exclusivamente en el régimen interno, de la misma. Si el actor rebasó el marco de su incumbencia, como ocurrió en algunos casos, sus actos fueron autorizados y ratificados por su superior jerárquico. De este modo se ha establecido la existencia de relaciones laborales.*

(GERENTE DE SUCURSAL, 1981)

Pues se segrega que quien tiene poder para ejercerlo internamente en una sociedad es factor, y si es un poder para reproducir frente a terceros es un mandatario.

Mandato Mercantil: Aspectos fundamentales.

La representación de las sociedades, se ejerce bajo la figura del mandato mercantil, pero antes es necesario mencionar al mandato regulado en el Código Civil en su Art. 2020: *"Mandato es un contrato en que una persona confía la gestión de uno o más negocios a otra, que se hace cargo de ellos por cuenta y riesgo de la primera.*

La persona que confía el encargo se llama comitente o mandante, y la que lo acepta apoderado, procurador, y en general, mandatario" (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)

Para **Planiol y Ripert**, *"El mandato es un contrato por el cual el llamado mandante confía a otro llamado mandatario, facultades para realizar en su lugar y grado, uno o varios actos jurídicos"*(Sanín, 1985). Criterio acertado pues el mandato no solo puede ser conferido para una



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

administración ya que puede ser celebrado con el fin de ejecutar de uno o más actos, que tienen una trascendencia jurídica, pues en general el encargo de esta ejecución de actos conlleva la modificación patrimonial de una persona.

Diccionario Jurídico de Guillermo Cabanellas: “Es un contrato consensual por el cual una de las partes, llamada mandante, confía su representación, el desempeño de un servicio o la gestión de un negocio, a otra persona, el mandatario, que acepta el encargo”(Cabanellas, 2017)

Básicamente para ser un mandato mercantil, es necesario que el objeto del encargo sea para la ejecución de actos de comercio, que en el caso que nos interesa, la ejecución de actos a nombre de una compañía que sería un acto de comercio consagrado así por la ley. Pues los actos de la sociedad mercantil son contemplados como actos de comercio

Este es un contrato “*intuitu personae*”, es decir que tiene como característica primordial la confianza, por lo que es lógico pues quien necesita que un tercero se encargue de la o las gestiones de un negocio, deba ser de la entera confianza del mandante, a la hora de ejercer la representación legal de una sociedad, pues su ejercicio se ve envuelto un cumulo de responsabilidades por su ejercicio.

El Dr. Juan Larrea Holguín señala que el mandato tiene una especificidad no solo en el encargo que se confiere como tal, que puede ser de diversa índole tanto como una obra material, intelectual, sino que ostenta el especial carácter jurídico del mismo. (Hinostrosa, 2013). Pues a criterio personal el Autor, busca señalar que el mandato no solo es cuestión de un cumplimiento mecánico o físico de lo encargado, sino más bien que esta actividad al ser ejecutada da paso al nacimiento de un acto jurídico que con la observancia de lo establecido por el mandante trae consigo una consecuencia jurídica a favor del mandante, pero en caso de que suceda lo



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

contrario, es el mandatario quien deberá de asumir las responsabilidades producto del acto ejecutado en el ejercicio de sus funciones.

Contrato que para su formación requiere el acuerdo o concurso de voluntades de las partes (contrato consensual), y el consentimiento; pues producto del contrato de mandato se generan obligaciones recíprocas (contratos sinalagmáticos) entre mandante y mandatario, que surte los efectos o se perfecciona desde su aceptación, la misma que puede ser expresa o tácita, por parte del mandatario. (Hinostrosa, 2013). Es necesario aclarar que, en el ámbito societario, que nos atañe, la aceptación del nombramiento de representante legal de una compañía debe únicamente ser expresa pues, al momento de inscribir el mismo en el registro mercantil establece que es necesaria la existencia de tal aceptación al cargo designado.

Por excepción es un contrato solemne, por tanto, en determinados casos la ley señala cuáles son los mandatos que deben constar en documento público, caso contrario no existirá mandato, como el caso de la procuración judicial, poder especial para enajenar, etc. Los actos y contratos celebrados sin esta formalidad en consideración del acto que se celebra serán nulos. (Hinostrosa, 2013)

El contrato de mandato puede ser otorgado de forma verbal o escrita, expresa o tácita, por instrumento público o privado. (Hinostrosa, 2013) En el caso de las sociedades mercantiles, la designación de representante legal, bastara que sea mediante documento privado, ya sea en el momento de la constitución de la compañía o en una nueva designación posterior a la constitución de la compañía.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Tipos de mandatos:

Gratuito u Oneroso.

El Art 2021 del Código Civil Ecuatoriano: “*El mandato puede ser gratuito o remunerado (...)*” (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)

Cuando el mandato es oneroso, toma la categoría de contrato bilateral, el cual genera obligaciones recíprocas entre mandante y mandatario, por un lado, el mandante tiene la obligación de pagar la remuneración, brindar las facilidades (medios) para el cumplimiento de lo encargado; y el mandatario la de ejecutar lo encomendado con total responsabilidad. Mientras que autores señalan que siendo gratuito es un contrato Unilateral, en el que se genera obligaciones solamente para una de las partes (mandante). Criterio con el que no concuerdo pues siendo el mandato a título gratuito, las obligaciones si serian reciprocas, pues si bien el mandatario tiene la obligación de cumplir el encargo, por otro lado, el mandante tiene obligaciones tales como brindar todos los medios para que sea posible la ejecución del mandato o indemnizarle de las pérdidas en que haya incurrido sin culpa, y por causa del mandato, entre otras causas de responsabilidad.

Pero el art 377 del código de Comercio, en su parte pertinente señala: “ (...) *El mandato mercantil no es gratuito por naturaleza.* (Congreso Nacional del Ecuador, www.lexis.com.ec, 1960)

General o Especial.

El Art 2034 del Código Civil Ecuatoriano: “*Si el mandato comprende uno o más negocios especialmente determinados, se llama especial; si se da para todos los negocios del mandante,*



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

es general; y lo será igualmente si se da para todos, con una o más excepciones determinadas

(...) (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)

Civil o Mercantil.

Clasificación de acuerdo al objeto del encargo, pues si se encarga la ejecución de un acto de comercio, será un mandato mercantil, mientras que si el encargo comprende la ejecución de un acto cualquiera que no sea considerado como acto de comercio es un mandato civil.

Representativo o No Representativo.

Es representativo cuando el mandatario ejecuta los actos en nombre y por cuenta del mandante; mientras que, en el no representativo, el mandatario ejecuta actos por su cuenta, y a su nombre. Pues el mandato es representativo mientras que la comisión es un mandato no representativo.

La Administración del mandato.

El Código Civil determina que el mandatario deberá seguir rigurosamente los lineamientos legales y determinados por el mandante para el encargo conferido. Y así buscar siempre la protección de los intereses del mandante. (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)

Básicamente el mandato debe de ejecutarse con total observancia a las instrucciones dadas por el mandante, y no existe pretexto alguno bajo el cual el mandatario puede desacatar sus instrucciones, o peor obrar contra las mismas. Pero si existe una posibilidad por la que el mandatario puede dejar de cumplir el encargo, cuando la acción a ejecutarse pueda producir un grave daño a los interés del mandante, pero este desacato que no conllevaría responsabilidad se podrá dar bajo la condición, de informar inmediata y con prontitud lo sucedido al mandante.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

De la misma forma el legislador le concede la posibilidad al mandatario de abstenerse del fiel cumplimiento de lo encomendado, para ello es indispensable cumplir dos supuestos: “cumpliendo fielmente las instrucciones del mandante y así ocasionar grave daño al interés de mismo” y “comunicar inmediatamente la imposibilidad de obrar del mandatario”. Pues sin el cumplimiento de estos dos supuestos, el mandatario no podrá eximirse de la responsabilidad a la que diere lugar su abstención fiel de la ejecución de lo encomendado; además la norma señala que si existiendo estos elementos mencionados, y las circunstancias exigen la necesaria actuación del mandatario, deberá de ejercer su facultad siempre en favor del interés de mandante, es decir cuando se encuentra en una situación en la que se vea obligado a actuar de tal forma.

Además, para que las instrucciones del mandatario, por excepción, se puedan inobservar, el Art. 386 del Código de Comercio establece: *“El comisionista debe comunicar oportunamente al comitente todas las noticias relativas a la negociación de que estuviere encargado que puedan inducirle a modificar o revocar sus instrucciones”*. (Congreso Nacional del Ecuador, www.lexis.com.ec, 1960)

En definitiva, la ejecución del mandato por parte del mandatario, debe desempeñarse con total observancia a las facultades, deberes, obligaciones que el mandante le confiere, además de los límites establecidos por la ley. Los términos del mandato deben ser respetados, por encima de cualquier norma que le confiera determinada facultad, pues si los términos del mandato no le confieren tal facultad, no podrá ejecutarlo, a pesar de que exista norma legal que lo autorice. La mencionada supremacía de los términos del mandato, por sobre una autorización de la ley para cierto acto, se proporciona en función de la protección del interés del mandante, a fin de



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

evitar posibles extralimitaciones en la ejecución del mandato, afectaciones al interés del mandante.

Por lo que en el mandato rige una especie del principio de derecho público "*Se puede realizar solamente lo que está expresamente permitido en la ley*", pues el mandatario en el ejercicio de sus funciones no puede actuar más allá de lo que expresamente le permite el contrato, siempre que sea una actividad concerniente al mandato, y en favor del cumplimiento del encargo.

En el caso de requerir la ejecución de un acto, que no conste dentro del contrato de mandato, se requerirá autorización especial para el mismo, esto busca evitar posibles abusos de poder por parte del mandatario, pues si se concede amplias facultades al mismo existiría mayor riesgo aun, por ello el legislador lo que busca es delimitar tajantemente el marco en el cual el mandatario deba desenvolver sus funciones como tal.

Entre algunos de los casos que la ley exige la existencia de autorización especial por parte del mandatario: es al donar, vender, hipotecar, venderse a sí mismo un bien de propiedad del mandatario, tomar prestado dinero del mandante, entre otros.

El código civil ecuatoriano determina que el mandato debe ejecutarse de forma recta, su ejecución comprende la sustancia del mismo y los medios para alcanzar su cumplimiento (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)

Dentro de la administración del mandato, el mandatario o el mandante deben asumir que el nacimiento de un acto jurídico, trae consigo consecuencias jurídicas, que pueden alcanzar y materializar los fines que buscaba el mandato. La ejecución del mandato, comprende que los resultados de la gestión no afectan ni benefician directamente al mandatario, pues es él quien



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

expresa simplemente la voluntad del mandante, y es el mandante quien asume los efectos producto del acto encomendado.

Si así fuere, el mandante es quien asume los efectos jurídicos, pero en su defecto puede ser responsable el mandatario personalmente por la falta de sometimiento a los términos del mandato, mas no por el resultado del acto, pues mal se puede entender que el mandato lo que busca es encargar resultados, sino más bien se encarga la ejecución de actos y su forma.

Delegación del mandato.

La delegación del mandato en la práctica facilita una mejor gestión de los actos, y mayor eficacia en los mismos, pero al mismo tiempo tiene cierto riesgo pues el delegado, puede no gozar de la misma confianza que la tiene con su mandatario.

La delegación del mandato es un nuevo contrato, que deriva del contrato principal de mandato, es así que el mandatario comisiona a un tercero para que ejecute uno o varios actos encargados al primero. Pero esta delegación podrá tener lugar cuando no esté expresamente prohibido por el mandate, pues si nada se refiere en el contrato, se entiende que le está permitido hacerlo.

Así la responsabilidad del mandatario puede variar de acuerdo a si existe o no autorización para que pueda delegar el encargo:

1. Si no Existe autorización del mandante, responderá el mandatario por las acciones del delegado, como si el primero las hubiese realizado. Esto es totalmente coherente, ya que el encargo se lo hizo al mandatario, y es este a su arbitrio delega el poder que se le ha conferido.
2. Si existe autorización; en donde puede darse dos supuestos, siendo el primero si el mandate lo autorizo para que delegue su encargo, pero no especifico a quien debía hacerlo, y el mandatario lo delega a una persona notoriamente incapaz o insolvente, pues esto significa



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

que es una persona visiblemente, notoriamente incapaz para el manejo del negocio encargado, en este caso responderá el mandatario

Mientras que, en el segundo supuesto, comprende que con autorización del mandante para la delegación y de igual forma que la anterior no se determina quién es la persona delegada, pero esta persona que la delega el mandatario no era notoriamente incapaz o insolvente, en este caso responderá el mandante.

En todos los supuestos el mandante podrá ejercer las respectivas acciones contra el delegado.

Dentro del mismo tema, el Art 2040 del Código Civil Ecuatoriano: *"La delegación no autorizada o no ratificada expresa o tácitamente por el mandante no da derecho a terceros contra el mandante, por los actos del delegado"*(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)

El tercero que contrate con el delegado que no esté autorizado para ello, o su actuar no se ha ratificado por el mandante, no podrá ejercer ninguna acción en este sentido, en contra del mandatario, pues su actuar carece de legitimidad para representar. Por lo tanto, las únicas acciones que el tercero podría ejercer, sería en contra del "supuesto delegado", aclaro el uso este término, ya que, si no está autorizado, y ha actuado sin legitimidad, o si el mandante no ratifica lo actuado, mal se lo podría llamar delegado.



CAPITULO 3: Aspectos fundamentales de la compañía en Nombre colectivo,

Comandita Simple.

Aspectos fundamentales de la compañía en Nombre Colectivo.

Este tipo de compañías tiene su origen en Italia, Florencia, son de tipo familiar, pues están conformadas entre grupos familiares, así estas sociedades se desarrollaron rápidamente. Su fundamentado está en la confianza, solidaridad, responsabilidad ilimitada de los socios. Los socios actúan actuaban bajo la razón social compuesta por los apellidos de las familias que la conforman. (Brunetti, 1960)

Estas compañías surgían cuando a causa de la muerte del padre eran los herederos o familiares quienes continuaban con la actividad mercantil. (Valdez, Manual de derecho societario, 1980) En la actualidad está en desuso por la responsabilidad y el riesgo ilimitado que comprende ante las obligaciones sociales.

Esta es una compañía de carácter personalista, en la que interesa la persona en sí, por el criterio de confianza entre los socios. A nivel doctrinario es llamada simplemente “*compañía colectiva*”.

La compañía en nombre colectivo no se sujeta al control que realiza la superintendencia de compañías, esto se puede establecer en razón de lo determinado por el art 431 de la ley de Compañías que no la señala como sujeto de control por parte del prenombrado ente. (Rodríguez J. M., 2013)

Socios y Capacidad.

El mínimo de socios es dos, sin que se defina el límite de los socios que pudieran conformarla, aunque en la práctica por el tipo de compañía personalista y por la confianza de los socios entre



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

sí, el máximo no podría ser un gran número, ya que atentaría a la naturaleza de la misma entidad. Los socios, antes de la reforma publicada en Registro Oficial 591 de 15 de mayo del 2009, podían ser personas jurídicas o naturales, pues señalaba en su ins. primero: *“es la que se contrae entre dos o más personas (...)”*, dejando abierta la posibilidad de que se conformada por estos dos tipos de personas, pero en la actualidad no es posible, pues ya se delimita que solo podrán ser socio las personas naturales.

En cuanto a la capacidad se determina que para ser parte de esta o las demás compañías mercantiles es necesario tener la capacidad para comerciar, y esta capacidad la tiene quienes tienen capacidad de ejercicio. Pero con ciertas especificaciones, pues el menor emancipado que tenga autorización general para comerciar, a pesar de esta autorización obtenida, requerirá autorización especial para formar esta compañía. El menor que esté autorizado para comerciar, a pesar de tener tal autorización, no se entenderá que podrá celebrar un contrato para la formación de una compañía en nombre colectivo, pues esto se da en razón de la responsabilidad ilimitada que se asume al ser socio de la compañía.

No pueden ser socios: En el art 57 de la ley de compañías: *“No se reputan socios, para los efectos de la empresa social, los dependientes de comercio a quienes se haya señalado una porción de las utilidades en retribución de su trabajo”* (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

- Las personas jurídicas.



Razón Social.

Es una característica de las compañías personalistas la utilización de la razón social conformada por los nombres de los socios, por lo que se puede decir, es el primer patrimonio intangible de la sociedad. (Rodríguez J. M., 2013)

El actuar bajo la razón social, entre otros resultados, brinda la independencia de patrimonios entre los socios y la sociedad. El uso de la razón social comprende que los negocios jurídicos se realizan para que los efectos jurídicos producto del acto los asuma la sociedad. (Brunetti, 1960)

Además, la razón social en términos generales es el nombre con el que se identifica a una sociedad, que en este caso solamente estará formado por el nombre de uno, ciertos, o todos los socios de la compañía, a la que se le añadirá la palabra "Y compañía". Al establecer la ley "*los nombres de los socios*", significa que no necesariamente sean los nombres y apellidos de los socios, sino es más bien una fórmula que permita identificar al socio, como por ejemplo las primeras sílabas del apellido o las últimas. (Romero, 2002)

Escritura pública y Aprobación.

El contrato de compañía en este tipo de sociedades, se celebrará por escritura pública, es como lo determina el Art 37 de la Ley de compañías: "*El contrato de compañía en nombre colectivo se celebrará por escritura pública. (...)*". (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Mientras que la aprobación es sui generis, ya que las demás compañías se encuentran sujetas a la aprobación de la Superintendencia De Compañías y Valores, pues esta debe ser aprobada



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

por un Juez de lo Civil y la publicación de su extracto, para la posterior inscripción en el Registro mercantil.(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Para la modificación del contrato social, por regla general se la puede realizar con el acuerdo unánime de los socios, pero por excepción y si así consta en la escritura pública podrá realizarse con la mayoría de socios. En caso de existir uno o varios socios que no estén de acuerdo con la resolución adoptada, podrá separarse dentro de los 30 días posteriores a la toma de la resolución, pues este tiempo se tomaría como una especie de prescripción para poder separarse de la compañía.

Capital.

El capital está dividido en aportaciones, que No son libremente negociables, pues para la transferencia de las participaciones, es necesario y previamente obtener el consentimiento unánime de todos los socios, dada la característica primordial de esta compañía que es personalista.

Se puede aportar ya sea bienes, industria, obligaciones, pues la norma deja abierta esa posibilidad, ya que no interesa el aporte real de los socios, en razón que existe como garantía o fundamento, la responsabilidad solidaria e ilimitada de los socios frente a las obligaciones sociales. También es necesario que los bienes tengan relación con el objeto de la compañía, que dicho bienes sean evaluados previamente a la constitución de la compañía y sus avalúos incorporados a la escritura de constitución.

No se exige un mínimo de capital para la constitución de la compañía, por el tema ya mencionado de la responsabilidad ilimitada. Por su parte, el aporte en numerario (dinero efectivo) ya no es necesario que se realice mediante depósito en una cuenta de integración



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

de capital, sino a través de la declaración juramentada en que se realizara el depósito al cual se ha comprometido a favor de la compañía.

Es necesario mencionar que existe un capital suscrito y el capital pagado, el primero es el que el socio se compromete en aportar a la sociedad, mientras que el segundo es el que efectivamente se ha cancelado o pagado a favor de la compañía. Con esto la norma establece que el 50% del capital suscrito, debe ser pagado al momento de la constitución de la compañía, pero no establece un tiempo en el que se deba cancelar el capital restante.

Domicilio.

Todo tipo de compañía en general que se constituye en el Ecuador, debe tener un domicilio, dentro del territorio nacional, y el domicilio se determinará obligatoriamente en el contrato constitutivo o de creación de la compañía, pues es además uno de los requisitos de la escritura de constitución. Y si la compañía tuviese sucursales, estas se consideran como domicilios en donde se encuentren para los efectos judiciales y extrajudiciales.

Responsabilidad Solidaria e Ilimitada de los socios.

Art 59 de la Ley de Compañías: *“Todos los socios colectivos y los socios comanditados estarán sujetos a responsabilidad solidaria e ilimitada por todos los actos que ejecutaren ellos o cualquiera de ellos bajo la razón social, siempre que la persona que los ejecutare estuviere autorizada para obrar por la compañía”*(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Se establece que, por las obligaciones sociales, los socios responderán solidaria e ilimitadamente cuando los actos o contratos ejecutados, se realicen bajo dos supuestos:



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

- La persona que ejecute este facultada para la celebración del acto o contrato social.
- Los actos ejecutados se los realice bajo la razón social, es decir que los efectos del acto se produzcan para la sociedad, pues ello busca la representación directa.

En caso de no cumplimiento de estos dos requisitos, los socios no se sujetarán a la responsabilidad determinada, pues no constituiría un acto social, sino personal del ejecutante.

La responsabilidad solidaria significa que cada socio al ser exigido por el pago de la totalidad del cumplimiento de las obligaciones sociales, no puede oponer la excepción de dividir la obligación a prorrata de su aporte, o argumentar la excepción de orden o excusión, que es alegar que primero se demande a la compañía, para luego si existiera un remanente impago, asumir el mismo; pues esto conlleva la solidaridad que cada socio responde por el total de las obligaciones, sin perjuicio de la acción de repetición que hubiere lugar en contra de los demás socios.

En cuanto a **la Responsabilidad Ilimitada**, significa que los socios por las obligaciones sociales deben responder no solo con el aporte realizado a favor de la compañía, sino que incluso con su patrimonio personal, cuestión que hace de estas compañías un desuso en la práctica de nuestro medio.

Cualquier estipulación que declare que los socios o algunos responderán de forma limitada se entenderá como no escrita pues atenta contra el orden público, la naturaleza de esta compañía y la seguridad jurídica de terceros que contratan con el ente.(Brunetti, 1960)

Órganos de la sociedad:

1. **Órgano de Gobierno.** - Está conformado por la junta general de socios, que comprenden todos los socios de la compañía, quienes tienen como función tomar las



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

decisiones pertinentes a la sociedad ya sea en el ámbito interno o externo, sin que esto signifique la facultad de comprometer o representar a la sociedad. En este órgano es en donde se forma la voluntad social de toda compañía mercantil.

Este órgano tomará las decisiones con el voto de la mayoría, a menos que el contrato social establezca una votación mayor para el efecto. Hay que señalar que no se podrá determinar en el acto constitutivo que las resoluciones se tomen por un margen menor a la establecidos legalmente, cuando la norma establece determinados porcentajes para la aprobación de un acto social, pues afectaría al sistema de toma de decisiones establecido legalmente. Pero si existiera un socio que represente más del 50% del aporte, se necesitara el voto adicional de otro socio.

- 2. Órgano de administración.** - Es necesario recabar el art 44 del Ley de compañías: “A falta de disposición especial en el contrato se entiende que todos los socios tienen la facultad de administrar la compañía y firmar por ella. Si en el acto constitutivo de la compañía solo alguno o algunos de los socios hubieren sido autorizados para obrar, administrar y firmar por ella, solo la firma y los actos de éstos, bajo la razón social, obligarán a la compañía.” (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

La regla general es que la administración, es el conjunto de actos inherentes al ejercicio de la sociedad, que está en manos de todos los socios, pero por excepción, la ejercen uno o algunos de los socios, y a criterio personal esta función no puede estar en manos de terceros, por el tema ya señalado de la confianza, también por la característica personalista de la compañía.

Es un requisito indispensable de toda sociedad mercantil, se establece la obligación de que en la escritura pública de constitución conste la designación de quien ejercerá la administración y representación legal. La administración esta llamada realizar actos o contratos que tengan



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

relación con el cumplimiento del objeto social, pero también se establecerá las facultades y limitaciones de su actividad, una de las básicas obligaciones es de rendir cuentas cada 6 meses, a menos que se pacte lo contrario. Pero entre una de las limitaciones, es que para gravar o enajenación los bienes de la compañía necesitara autorización especial de los socios.

Esta actividad de administración puede ser finalizada por solicitud de cualquier socio ante la junta general de socios o por requerimiento judicial, a causa de dolo, culpa grave, o inhabilidad en el manejo del negocio.

- 3. Órgano de control y Fiscalización:** La normativa no establece la obligación de nombrar a un fiscalizador o un órgano que vigile, controle los actos de la compañía, pero tampoco lo impide, pues su nombramiento es facultativo por parte de los socios.

De esta forma el control puede ser ejercido:

Por designación, el art 80 de la Ley de Compañías señala: *“Los socios no administradores de la compañía tendrán derecho especial de nombrar de su seno un interventor que vigile los actos de los administradores. El interventor designado tendrá facultad de examinar la contabilidad y más documentos de la compañía”*(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Por cualquier socio, la ley establece que cualquier socio puede ejercer la fiscalización, determinada en las líneas pertinentes del Art 15 de la Ley de Compañías: *Los socios podrán examinar los libros y documentos de la compañía relativos a la administración social;(...)*(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Judicialmente, Por la impugnación de las resoluciones por parte de cualquier socio, quienes a través de su derecho pueden solicitar al Juez que revise el acto y de esta forma ejerza un control



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

judicial. Lo señalado tiene su fundamento en el art 50 ins. 2, de la Ley de compañías antes transcrito.

Aspectos fundamentales de la compañía en Comandita Simple.

Tiene su origen a finales de la edad media, fue primeramente ejercido en el comercio marítimo, en donde un capitalista aportaba mercaderías, barco, dinero que confiaba al capitán de un barco o empresario, quien emprende negocios en altamar, y más tarde en tierra, el empresario trabaja con el capital aportado, para posteriormente repartir las utilidades del negocio emprendido. (Brunetti, 1960)

Esta compañía se proyecta para una empresa mediana en la que se unen aspectos o elementos de la compañía capitalista, aunque con pocos rasgos y además aspectos personalistas en su mayoría. (Brunetti, 1960)

La compañía en comandita simple, lleva la impronta de la compañía en nombre colectivo, pues actuaban bajo una razón social de los socios que tiene la responsabilidad ilimitada, pues su situación en cuanto derechos es idéntica a los socios colectivos. (Brunetti, 1960)

No están sujetos al control de la superentendía de Compañías y Valores.

Socios y Razón Social.

Esta compañía está formada por socios comanditarios (puede ser uno o más), que son los que solamente se encargan de aportar capital a la compañía y responden limitadamente; mientras que los socios comanditados (puede ser uno o más) son quienes asumen la responsabilidad ilimitada y solidaria por las obligaciones sociales.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Solamente las personas naturales podrán ser socios comanditados o comanditarios de la compañía en comandita simple. Pues la norma legal determina que pueden formar parte de estas compañías las personas naturales, excluyendo de esta forma a las personas jurídicas.

En cuanto al número de socios la ley no determina un mínimo de socios, por lo que interpreta que el mínimo es de dos socios, básicamente por ser primeramente un contrato bilateral, y por otro argumento es que para que se cumpla el requisito de este tipo de compañía es que existen dos partes (comanditados y comanditarios), pues no puede solamente existir comanditados o comanditarios.

En cuanto a la razón social, debe ser igual que en el caso de la compañía colectiva, con la única distinción que corresponderá solamente a los nombres de los socios comanditados (responden solidaria e ilimitadamente), acompañado de la palabra compañía en comandita o su abreviatura. Pero quien permita que se le incluya en a razón social, siendo socio comanditario, asumirá la responsabilidad solidaria e limitada, pero esto no significa que pasará a ser socio comanditario, pues esa disposición debe entenderse como una especie de sanción y no un cambio de la especie de socio.

Responsabilidad ilimitada e ilimitada de los socios.

Por una parte los socios comanditarios responden limitadamente, es decir solo por el capital aportado, así lo establece el Art 72 de la Ley de Compañías: *“Los socios comanditarios responden por los actos de la compañía solamente con el capital que pusieron o debieron poner en ella.”* (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Los socio comanditados responden solidaria e ilimitadamente por las obligaciones sociales, así lo establece el art 59 antes tratado, y el 74 de la ley de compañías: *“Todos los socios colectivos*



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

y los socios comanditados estarán sujetos a responsabilidad solidaria e ilimitada por todos los actos que ejecutaren ellos o cualquiera de ellos bajo la razón social, siempre que la persona que los ejecutare estuviere autorizada para obrar por la compañía.”(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Constitución.

Se necesitan los mismos requisitos determinados para la compañía en nombre colectivo, esto es que la escritura pública sea aprobada por un Juez de lo Civil, sea publicada su aprobación como lo determina el art 38 determinado anteriormente.

Capital.

El socio comanditario (suministra capital) no puede aportar crédito o industria (trabajo), pues como señala la propia ley es un suministrador de fondos con ciertos derechos, sin que quede fuera la posibilidad de entablar una relación netamente de carácter laboral con la compañía, que no significaría un aporte de trabajo.

No se determina un mínimo de aporte para la constitución de esta compañía, por el tema de la responsabilidad ilimitada de los socios comanditados. (Romero, 2002)

Para la cesión del aporte o derechos del socio comanditario se requerirá el consentimiento de los demás socios comanditarios.

Órganos de la sociedad:

- 1. Gobierno.** - Está conformado por la Junta General de Socios, y estructurado por todos los socios comanditados, sin perjuicio que los socios comanditarios tengan derecho a



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

participar de las deliberaciones con su opinión o consejo. Por regla general son los socios comanditados quienes toman las decisiones sociales, pero por excepción solo en el caso de modificación del contrato social los comanditarios podrán votar. El voto en el caso de estos dos tipos de socios lo realizan sin relación al capital aportado.

- 2. Administración.** - La administración solamente y de forma exclusiva podrá ser ejercida por los socios comanditados (solidariamente responsables), al igual que la elección de los miembros del órgano de administración solo podrán realizarse por los socios mencionados. Pero la forma o el número de votos para su elección, por regla general será por la mayoría y por excepción (cuando los estatutos determinan) se puede establecer como por ejemplo el voto del 25 % del capital suscrito, o el porcentaje el que acordaren en el acto constitutivo. Así lo establece el art 65 de Ley de Compañías: *"Salvo pacto en contrario, la designación de administradores se hará por mayoría de votos de los socios solidariamente responsables y la designación solo podrá recaer en uno de éstos.*

Es aplicable a ellos todo lo dispuesto para los administradores de la compañía en nombre colectivo"(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Los administradores se sujetan a las normas que regulan la administración de la compañía en nombre colectivo. Dentro de la administración no puede existir injerencia de los socios comanditarios, ni realizar actos de concesión de derechos más allá de los que naturalmente o legalmente los tienen en razón de la especie de socio, ni de administración, representación o ratificación, pues si incurrieren en ello, serán solidariamente responsables por las deudas sociales, (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

El plazo de duración del nombramiento de los gerentes no está sujeto normativamente a un límite temporal.

3. **Fiscalización.** -Además de las tres formas señaladas en las compañías de nombre Colectivo, a través de las cuales se puede ejercer el control (por designación, por cualquier socio, judicial) En la parte individual, también se indica la facultad de revisar físicamente el balance de la compañía como lo determina en su parte final pertinente el artículo inmediatamente anterior.



Capítulo 4: Aspectos fundamentales de la compañía de Responsabilidad Limitada,

Comandita por acciones, Sociedad Anónima, economía mixta.

Aspectos fundamentales de la compañía de Responsabilidad Limitada.

Este tipo de compañía se sitúa en una parte intermedia entre la sociedad de capital y la personalista, pero es más bien una sociedad personalista por poseer mayores características de estas compañías, básicamente por la transferencia de participaciones por acuerdo unánime de la Junta, por el límite de socios (15). Pero nuestra legislación la trata como sociedad de capital para el tema tributario y fiscal. (Valdez, Manual de derecho societario, 1980)

El tratadista Rodrigo Uria la conceptualiza como: Una sociedad mercantil que tiene el capital dividido en participaciones de igual valor, y gira bajo una denominación objetiva o razón social, sin que los socios adquieran responsabilidad personal por las deudas sociales. (Rodríguez J. M., 2013)

Razón social o denominación objetiva.

La razón social debe estar conformada por el nombre de uno o más socios, mientras que la denominación objetiva es la actividad que va a emprender la compañía, que puede ser de diversa índole.

Socios y Constitución.

La ley establece el mínimo de socios en un número de dos socios, mientras que el máximo de 15 de los socios que pudieran conformar dicha compañía, en caso de exceder este número máximo sería causal de disolución de la sociedad o deberá transformarse. Si bien las operaciones de una sociedad Mercantil son considerados actos de comercio, sus socios por el hecho de ser integrantes del ente, no serán considerados como comerciantes.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

A diferencia de lo que sucede en las compañías de carácter netamente personalista en la que la participación de los menores emancipados como socios está sujeta a la autorización especial del representante del menor; en este tipo de compañías no requerirá la aprobación especial de sus representantes, con fundamento en el tema de responsabilidad limitada, en la que responderán por las obligaciones sociales únicamente con el valor de sus aportes.

Podrán ser socios de este tipo de compañía las personas naturales, las personas jurídicas, las compañías anónimas extranjeras cuyo capital se divida en participaciones nominativas, las compañías de responsabilidad limitada.

No pueden ser socios: Los padres entre hijos no emancipados, entre cónyuges (para la constitución), los bancos, compañías de seguro, capitalización y ahorro. Además, las personas determinadas en el código de comercio.

En el caso de los cónyuges, los únicos contratos que se pueden celebrar entre sí son el mandato, capitulaciones matrimoniales, administración de la sociedad conyugal. Pero de acuerdo a esta prohibición, la ya derogada doctrina de la Superintendencia de Compañías y valores, señalaba que nada impide que posterior a la constitución, el cónyuge pase a ser socio de su cónyuge, pues la ley señala tal prohibición expresamente solamente para el momento de la constitución de la sociedad.

No tienen capacidad para comerciar:

1.- Las corporaciones eclesiásticas, los religiosos y los clérigos; **2.-** Los funcionarios públicos a quienes está prohibido ejercer el comercio, salvo las excepciones establecidas en el mismo artículo; y **3.-** Los quebrados que no hayan obtenido rehabilitación”.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Estas compañías podrán constituirse para diversas actividades civiles o mercantiles, pero no podrán realizar actividades de banco, seguro, capitalización, y ahorro.

Su constitución o formación se podrá realizar a través de 2 sistemas:

Sistema simplificado. - que comprende:

Primeramente, por medio de la web debe realizarse la reserva de la denominación, por vía electrónica se rellena el formulario de constitución de compañías del portal de la Superintendencia de Compañías y valores.

Acude a la Notaria a fin de con los documentos habilitantes como los nombramientos de administradores, representantes legales, R.u.c, se realizará tal inscripción en el Registro de Sociedades, lo que permitirá que dicha sociedad pueda iniciar su vida jurídica. Pero su efectivo inicio a la vida jurídica será desde el momento de la inscripción como sociedad mercantil en el Registro Mercantil.

Sistema tradicional: A través, de la celebración de una escritura pública de constitución ante el Notario, quien extenderá tres ejemplares de la escritura y se la presentara ante el Registro mercantil, una vez inscrito, para su aprobación la mencionada entidad remitirá todos los documentos a la Superintendencia de Compañías y Valores para que tome nota de la aprobación en sus correspondientes libros, si la aprueba ordenará que el Notario tome nota de la aprobación en la escritura matriz, y que se publique un extracto de la escritura en un periódico de amplia circulación, para que posteriormente el Registrador mercantil inscriba su aprobación.

La responsabilidad de los socios se limitará al valor de sus participaciones sociales, al de las prestaciones accesorias y aportaciones suplementarias, en la proporción que se hubiere establecido en el contrato social. Las aportaciones suplementarias no afectan a la



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

responsabilidad de los socios ante terceros, sino desde el momento en que la compañía, por resolución inscrita y publicada, haya decidido su pago. No cumplidos estos requisitos, ella no es exigible, ni aún en el caso de liquidación o quiebra de la compañía.

Capital:

El capital cumple una doble función: **1.** Garantía para los terceros que contratan con la sociedad, y **2.** Es el límite de responsabilidad de los socios.

Las aportaciones pueden ser en numerario o en especie: bienes muebles o inmuebles, aportes que deberán corresponder a la actividad de la compañía y ser de licita negociación (Rodriguez J. M., 2013). En este tipo de compañías no se permite el aporte de industria. El monto mínimo de capital para la constitución de esta compañía es de 400.00 dólares. Capital se encuentra dividido en participaciones que debe estar íntegramente suscrito (cada participación debe tener un titular). En cuanto al pago para la constitución debe haberse cancelado un mínimo del 50 % de cada participación y su restante deberá cancelarse en un plazo máximo de doce meses contados desde la constitución de la compañía. (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

En el aporte de bienes, para ello se hará constar en la escritura de constitución, en qué consiste el bien, el valor, la transferencia del dominio de dicho bien a favor de la compañía y cuáles serán las participaciones que le confiere al socio por ello. Estos bienes podrán ser valuados por los socios o por peritos, pero en caso del avalúo de los socios, respondan estos últimos solidariamente por el avalúo frente a terceros, o a la compañía

Se permite el **aporte de bienes hipotecados**, pero no con hipoteca abierta pues estas deben estar limitadas a las obligaciones que accederán, y por este aporte se recibirá como



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

participaciones, el valor resultante de la diferencia entre el valor del bien y el monto de la obligación.

Se admite el **aporte de créditos**, o derechos que le corresponden en un determinado bien, por este aporte mediante la entrega, cesión o endoso de los documentos de crédito queda solidariamente responsable el socio aportante por la existencia, legitimidad, y pago el crédito del crédito, que no podrá exceder de un plazo mayor a doce meses. La transferencia del crédito no significa el pago de su aporte, sino este se entiende efectuado en el momento efectivo del pago.

Las aportaciones tienen las características: indivisibles, iguales, acumulativas, no negociables,

Indivisibles: en razón que no se permite que las participaciones se fraccionen por un valor inferior al nominal.

Iguales: cada participación confiere iguales derechos a sus titulares, sin conceder mayores derechos a algún socio.

Acumulativas: cada socio puede adquirir las participaciones que crea conveniente, sin que exista restricción ante ello.

No negociables: la transferencia de cada participación no es libre, pues para ello se deberá alcanzar la aprobación de todos los socios.

Inembargables: el Art 31 de La Ley de Compañías en su parte pertinente señala: “ (...) *No son susceptibles de embargo las cuotas o participaciones que correspondan al socio de una compañía de responsabilidad limitada en el capital social*”. (...) (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Por el aporte realizado, el socio recibirá un Certificado de Aportación, el que contendrá el número de aportaciones que por su aporte reciba y su característica de no negociable.

No se admite la suscripción pública, pues atenta la naturaleza personalista de la compañía, y se permitiría el ingreso de nuevos socios con la aprobación de la transferencia de la participación.

En cuanto a la *transferencia de las participaciones de los socios*, el Art. 113 de la ley de Compañías: "La participación que tiene el socio en la compañía de responsabilidad limitada es transferible por acto entre vivos, en beneficio de otro u otros socios de la compañía o de terceros, si se obtuviere el consentimiento unánime del capital social. (Lo subrayado me pertenece)"(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

En caso que la junta apruebe el **aumento de capital**, los socios de la compañía tendrán preferencia a su suscripción en proporción a sus aportes, pero esto puede verse alterado por el contrato social o por resolución de la Junta que establezca lo contrario. Este derecho comprende que, en el momento de acordar el aumento de capital, los socios tienen un privilegio si se puede decir de primera clase para poder suscribir el aumento de acuerdo a sus participaciones, y con la negativa de los socios de ejercer este derecho que es facultativo para los socios, podrán participar terceros personas. Se señala, en caso de no haber interés de los socios en el aumento de capital, los socios deberán de renunciar a tal derecho para que terceros puedan formar parte de la compañía con tal aumento. La participación de terceros consiente que en el momento que la junta aprueba el aumento de capital y la negativa del ejercicio del derecho preferente por parte de los socios.

La *Amortización de las participaciones*, es el pago que hace la compañía por las participaciones y su retiro definitivo de la titularidad de los socios, que implica una reducción



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

del capital, con observancia del límite mínimo para el funcionamiento de la sociedad (400.00 dólares). Para realizarlo debe estar sujeto a lo siguiente: (Romero, 2002)

- Su forma se podrá pactar en el contrato social.
- La adquisición se la deberá realizar solo con las utilidades liquidas de la compañía.
- Participaciones que se adquieran, deben encontrarse pagadas íntegramente.

Reserva legal: Estas reservas tienen la finalidad de utilizarse en casos de emergencia o necesidad, como puede ser para reponer pedidas o aumentar el capital, etc. Son llamadas también reservas legales, pues la ley establece su formación obligatoria, aunque también existen las reservas facultativas o especiales, que dependen de la voluntad de los socios para su formación, y utilizadas para el fin que los socios acuerden, pues en la práctica, es utilizado para un posterior aumento de capital. Las reservas facultativas, se dividen en: Reservas extraordinarias o especiales y Reservas Estatutaria, las primeras Son convencionales y no están previstas en el contrato social, sino establecidas por la Junta General de Socios; mientras que las extraordinarias, son las que se fijan en los estatutos y se utilizan generalmente para su capitalización. (Romero, 2002)

Las reservas legales son de carácter obligatorio y deberá ser de por lo menos el 25 % del capital social. Para su formación cada año se las utilidades liquidas se destinará el 5% de las mismas a favor de la reserva legal. (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Órganos de la sociedad:

1. **Órgano de Gobierno:** Es la Junta general de socios es el órgano supremo de la sociedad, quien tomará las resoluciones con el voto de la mayoría del quórum instalado, a menos que los estatutos dispongan lo contrario (aprueba 2/3 partes o el 20% del quórum, etc.), pero de existir



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

votos blancos o abstenciones serán sumadas a la mayoría así lo establece el art 116 de la Ley de compañías: *“La junta general, formada por los socios legalmente convocados y reunidos, es el órgano supremo de la compañía. La junta general no podrá considerarse válidamente constituida para deliberar, en primera convocatoria, si los concurrentes a ella no representan más de la mitad del capital social. La junta general se reunirá, en segunda convocatoria, con el número de socios presentes, debiendo expresarse así en la referida convocatoria”*(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Al hablar de Quórum estas compañías no establecen si se necesita la concurrencia del capital pagado o suscrito para la primera convocatoria, pero se deduce que trata del capital suscrito, pues señala el *“capital social”*. Se adoptarán las resoluciones sociales con mayoría absoluta, no comprendiendo tal exigencia para los casos de la transferencia de participaciones (consentimiento unánime), para la remoción del administrador (2/3 partes del capital pagado).

Pero si en segunda convocatoria existiera la comparecencia de un solo socio no se considerara instalado el quórum, pues el espíritu de la norma busca que exista un pluralidad, esto lo confirma la resolución de la Honorable Corte Superior de Justicia, por las siguiente razón: *La norma pertinente debe entenderse en el sentido literal de las palabras usadas, pues la palabra “junta” significa reunión de varias personas para conferenciar, que implica la idea de pluralidad.*(Romero, 2002)

Para la celebración de las Juntas, previamente debe existir una convocatoria con anterioridad de por lo menos ocho días antes de su celebración, sin contabilizar la fecha de su publicación y de celebración. La publicación de la convocatoria será en un diario de mayor circulación, o en la forma que los estatutos lo determinen. El representante legal deberá notificar en los correos electrónicos de los socios que los tengan consignados en los libros de la compañía.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Existen tres tipos de junta general de socios:

Junta General Ordinaria, se reúnen por lo menos una vez al año, dentro de los tres primeros meses de la terminación del ejercicio fiscal, además el orden del día no podrá alterarse. Deberán reunirse en el domicilio de la compañía.

Junta General Extraordinaria, que se reunirá en el domicilio de la compañía, en cualquier momento previa convocatoria, mientras que los puntos de la convocatoria si podrán alterar con el acuerdo de los socios presentes.

Junta General Universal, en la que no deberán obligatoriamente reunirse dentro del territorio nacional, no se requiere convocatoria expresa, se podrá tratar cualquier punto que acordaren, pero bajo la condición que deben estar presente todo el capital pagado. Los socios asistentes deben de aceptar la celebración de dicha junta, aceptación que deberá constar dentro del acta.

Los socios podrán impugnar las resoluciones adoptadas por la junta general de socios o de los organismos de administración que no se hubieren adoptado de conformidad con la ley o el estatuto social, que lesionen los intereses sociales, o que dichas resoluciones busquen beneficio de uno o varios accionistas. Tal apelación deberá ser presentada por un mínimo de socios que represente del 25 % del capital pagado, y la deberá presentar en una acción judicial.

2. **Órgano de Administración:** El art 123 de la Ley de Compañías: *“Los administradores o gerentes se sujetarán en su gestión a las facultades que les otorgue el contrato social y, en caso de no señalárseles, a las resoluciones de los socios tomadas en junta general. A falta de estipulación contractual o de resolución de la junta general, se entenderá que se hallan facultados para representar a la compañía judicial y extrajudicialmente y para realizar toda clase de gestiones, actos y contratos, con excepción de aquellos que fueren extraños al*



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

contrato social, de aquellos que pudieren impedir que posteriormente la compañía cumpla sus fines y de todo lo que implique reforma del contrato social”.(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Pues las facultades del representante legal son amplias, y en caso de omitir la regulación del ejercicio de sus facultades en el contrato social, se lo podrá limitar su actuar a través de una resolución de la Junta general de socios.

La administración podrá ser ejercida por socios o no de la compañía, por una o varias personas naturales o por un órgano colegiado (resoluciones se tomarán con el voto de la mayoría), que a su vez puede ser una administración conjunta que significa que deberán actuar para cada acto en conjunto todos los representantes o administradores designados; o también que la representación comprenda que cada uno actúe por su cuenta y en base a las facultades conferidas para su actuar.

En cuanto a la garantía del ejercicio representativo, el art 13 de la Ley de Compañías señala: *“Designado el administrador que tenga la representación legal y presentada la garantía, si se la exigiere, (...)*. (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001). La garantía podrá estar constituida con una prenda, hipoteca, garantía bancaria, etc., pero en nuestro sistema tiene un uso muy escaso, a diferencia de otros sistemas legales de otros países en los cuales se utiliza mayormente para de esta forma efectivizar, tener mayor control del ejercicio representativo, y la facilidad para obtener la reparación pecuniaria posterior al abuso al ejercicio representativo. Es facultad de los socios solicitar a los representantes legales de las compañías que confieran una garantía, para así respaldar el correcto actuar en sus funciones, caso contrario esta garantía podría hacerse efectiva. La garantía la puede solicitar los socios en todo tipo de Compañías, pues la norma se ubica en las Disposiciones Generales.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

3. Órgano de Fiscalización y vigilancia: Es el órgano encargado de la inspección y vigilancia de las operaciones sociales que tiene independencia de la administración. La creación de este órgano no es obligatoria pues es facultativo para los socios su designación y tiene como deber principal velar el cumplimiento recto del contrato social y los negocios. Esta comisión estará formada por tres integrantes que pueden ser socios o no, los que son responsables por su proceder y no por las acciones de los administradores de la compañía. (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Es necesario mencionar que la existencia de comisarios, consejos de vigilancia deben estar previstas en los estatutos, pues no es posible su creación por acuerdo de la Junta General de Socios. Su regulación se regirá por las disposiciones de la sociedad anónima. (Romero, 2002)

Por su parte los socios podrán realizar la vigilancia individual, a través de: (Valdez, Manual de derecho societario, 1980)

- Los socios pueden revisar los libros y documentos de la compañía.
- Solicitar a la Junta General de Socios la remoción de un gerente.
- Impugnar los acuerdos sociales.
- Al solicitar a la Superintendencia de Compañías y Valores convocar a la Junta General de Socios, y esto lo podrán realizar los socios que representen al menos el 10 % del capital social.
- Al solicitar se convoque a la Junta General de Socios, cuando las aportaciones de los solicitantes representen no menos de la décima parte del capital social.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Aspectos fundamentales de la compañía de Sociedad Anónima.

En cuanto a los antecedentes, para algunos autores estas compañías surgieron en Europa (Inglaterra, España, Dinamarca, Suecia, Francia y Holanda) a inicios del siglo XVI, tenían una responsabilidad limitada, y fueron sociedades constituidas para la expedición, descubrimientos, colonización de nuevas tierras en la India Oriental y Occidental. (Rodriguez J. M., 2013)

Para otros autores el Banco de San Jorge, de Italia, entre los años 1409 y 1799, es un claro ejemplo de los inicios de este tipo de compañías, pues tenían su capital dividido en acciones, y sus portes eran representados por títulos, con una responsabilidad Limitada, y su administración estaba deslindada de los socios de la compañía. (Rodriguez J. M., 2013)

Es una sociedad capitalista, ideada para formar grandes empresas y mayor acumulación de capital, en donde existe preponderancia del capital por sobre la confianza entre los socios. Están sujetas a un control total de la Superintendencia de compañías y Valores.

El art 143 de la Ley de Compañía en su ins. 1 nos brinda una definición de Sociedad Anónima:

“La compañía anónima es una sociedad cuyo capital, dividido en acciones negociables, está formado por la aportación de los accionistas que responden únicamente por el monto de sus acciones.

(...) “(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Todo pacto social no podrá ser reservado, y de así serlo este será nulo. Esto es aplicable a todo tipo de compañías.



Razón Social.

Art 144 ins. 2 y 3 de La Ley de compañías: " (...) *La denominación de esta compañía deberá contener la indicación de "compañía anónima" o "sociedad anónima", o las correspondientes siglas. No podrá adoptar una denominación que pueda confundirse con la de una compañía preexistente. Los términos comunes y aquellos con los cuales se determina la clase de empresa, como "comercial", "industrial", "agrícola", "constructora", etc., no serán de uso exclusivo e irán acompañadas de una expresión peculiar.*

(...)"(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Socios y su Constitución.

Pueden ser socio de la Sociedad Anónima quienes tienen básicamente la capacidad civil, además pueden ser socios las personas naturales, personas jurídicas nacionales y extranjeras, pero esta última con excepción de las compañías que tengan su capital dividido en acciones o participaciones al portador (Es decir acciones que por simple hecho de tener en su poder el título le confiere a su poseedor la calidad de socio de una compañía, sin necesidad de que conste su nombre y demás determinaciones de especificidad en el título).

En cuanto al número de socios para la subsistencia de esta compañía es necesario un mínimo de dos socios, pero si fueran compañías que su capital en su totalidad pertenezca al sector público podrán solo constituirse únicamente con tal entidad pública, mientras que la ley no establece el número máximo, pues estas compañías al ser capitalistas buscan una mayor acumulación del capital.

Es necesario distinguir que en este tipo de compañía existen los socios fundadores, promotores.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

- **Los socios fundadores:** Son quienes suscriben las acciones de la compañía, y otorgan la escritura de constitución, están únicamente en la constitución simultánea, es decir son aquellos que inician la sociedad.
- **Socios Promotores:** Son los que celebran la escritura de promoción y realizan el llamado para que las personas interesadas en formar parte de la compañía realicen la suscripción del capital, además establecen los estatutos preliminares que podrán regir a la compañía.

Si bien dentro de la Sociedad Anónima existen los accionistas de la compañía, socios promotores y fundadores, también pueden facultativamente existir las **Partes Beneficiarias**, que son las personas que tiene como derecho fundamental la percepción de las utilidades sociales en porción a lo determinado en el título, la ley, estatutos de la compañía, las partes beneficiarías pueden constituirse en cualquier momento de la compañía, lo que conlleva a determinar que su nacimiento lo puede determinar el acto constitutivo, un acuerdo de la Junta. Además, podrán ejercer el derecho de impugnación en el caso de lesionar sus derechos, o cuando se hayan adoptados resoluciones que sean contrarias a la ley o estatutos, pero para el ejercicio de la impugnación la deberán presentar los 2/3 de los partes beneficiarias y presentarla ante un juez de lo Civil en el plazo de 30 días desde la resolución.

El derecho de las partes beneficiarias es preferente, con anterioridad inclusive a las utilidades de los mismos accionistas, también tal preferencia la tiene si existiera la reclamación de indemnizaciones laborales, solamente ocupado antes por las reservas legales que ocupan un lugar privilegiado ante el pago de las utilidades a las partes beneficiarias. Este derecho tiene límite:

Duración: de 15 años desde que se expide el título.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Porcentaje: No puede exceder del 10 % de los beneficios anuales de las compañías.

Las partes beneficiarias finalizan su derecho por la conclusión del tiempo de duración del ejercicio de su derecho establecido, o por la disolución de la compañía.

La Responsabilidad de los accionistas.

El Accionista frente a las obligaciones sociales deberá responder limitadamente, es decir hasta por el aporte realizado a la compañía, sin comprometer su patrimonio propio. Lo que lleva a que esta compañía tenga gran acogida dentro de las grandes empresas que buscan acoger un mayor capital posible y con menores riesgos por las afecciones a su patrimonio personal.

En otro aspecto, el accionista deberá responder ante los acreedores de la compañía, o ante la compañía por los valores recibidos de la compañía, cuando lo hayan hecho infringiendo la ley, o en especial cuando hayan recibido tales valores de mala fe. Pues si lo han recibido de buena fe no deberán responder a la compañía. Además de haber recibido los valores de mala fe, tal reclamación de los acreedores o de la compañía hacia los socios prescribirá en el plazo de 5 años contados a partir de la fecha que recibió el pago.

En cuanto a ***la constitución de la compañía***, pues se podrán constituir de dos formas:

Constitución Simultánea: Que comprende un solo acto con el acuerdo de los contratantes y la suscripción integral del capital, que significa que cada acción debe tener un titular. En la que se extenderá 3 copias notariadas de la escritura de constitución, la cual será aprobada por el Registro Mercantil, institución que mantendrá comunicación con el registro de la superintendencia de Compañías para su anotación en el registro de Sociedades. Además, se deberá adjuntar el nombramiento de administradores y representante legal de la compañía, también es necesario para el funcionamiento de la compañía obtener el R.U.C ante el Sri.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

En este tipo de constitución los socios son llamados también socios fundadores.

Constitución Sucesiva: En la que existe una subscripción pública para la formación del capital social.

La Superintendencia comprobará la subscripción formal de las acciones realizada por los socios de acuerdo a la oferta pública. Además, la misma institución será quien realizará su aprobación.

En este caso es indispensable la existencia de la escritura de promoción, la aprobación de la misma por la Superintendencia de Compañías y Valores, posteriormente la realización de la Junta General para la constitución definitiva donde se puede modificar los estatutos, y al final la realización de trámites de inscripción. Los socios promotores no podrán alterar la escritura de promoción, antes de la autorización de la escritura definitiva, pues una vez que se reúna la Junta General para la constitución definitiva, será el momento en donde se definan los estatutos sociales (derechos de socios, obligaciones de los socios, administradores etc.)

Transcurrido el plazo para el pago de la parte de las acciones que deben ser realizadas para la constitución, los promotores convocaran a la Junta General, por la prensa en un plazo no mayor a 15 ni menor a 8 días de anticipación.

En esta junta cada suscriptor tendrá derechos a los votos que le correspondan de acuerdo a su aporte. Los acuerdos se tomarán con un mínimo de la cuarta parte de los suscriptores que concurren a la Junta, y que representen como mínimo la cuarta parte del capital suscrito.

Dentro de los 30 días posteriores a la celebración de la Junta, las personas designadas otorgaran la escritura de constitución definitiva, con los requisitos necesarios para su aprobación. Pero si dentro de estos 30 días no se realiza lo señalado, la junta designará nuevamente la persona que deba ejecutarlo en la misma forma y plazo indicados; si se incumpliera esta obligación por las



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

nuevas personas designadas, la Superintendencia de Compañías y Valores sancionara a estos últimos solo bajo solicitud de la compañía, con el pago del máximo del interés convencional sobre el valor del capital social por el tiempo de incumplimiento de la obligación, obligara al reintegro de los dinero recibidos para la diligencia, y al pago de daños y perjuicios, pero no es posible este último que se cumpla por disposición de la Superintendencia de compañías y valores, ya que para tal reclamación es necesario el ejercicio de una acción judicial en contra del designado, y no le compete a dicha entidad la imposición de esta sanción, porque está fuera de su competencia.

En caso de declararse la nulidad de la constitución de la compañía, los socios no podrán alegar frente a terceros, tal situación para eludir sus obligaciones contraídas.

Proceso Simplificado: En el que su constitución se realiza a través del Portal web de la Superintendencia de Compañías, en donde no es posible la constitución simultánea, mientras que en la constitución la sucesiva no existe posibilidad de su creación por la falta del sistema digital de la Superintendencia de Compañías y valores para la ejecución de una suscripción pública.

Capital y sus Acciones.

Como uno de los requisitos indispensables para la constitución de la sociedad anónima, es necesario que el capital este totalmente suscrito, que significa que cada acción tenga un titular, y el capital deba estar pagado al momento de constituirse en un mínimo de la cuarta parte del capital suscrito, para la inscripción de la compañía. El monto mínimo del capital suscrito es de 800.00 dólares de Norteamérica.

Existen tres tipos de capital:



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Capital Autorizado: Es aquel capital determinado en los estatutos y puede ser aumentado con un posterior acuerdo de la junta. Tiene gran utilidad pues se utiliza para el aumento de capital, acto para el cual no requiere la aprobación de la Superintendencia de Compañías y Valores, pero sí que se informe a la institución mencionada del hecho. El aumento de capital de la compañía por el capital autorizado no requiere el cumplimiento de mayores formalidades, solo se inscribirá en el registro mercantil la escritura de aumento del capital autorizado. El capital autorizado tiene un límite el cual no puede ser mayor al duplo de capital suscrito.

Este tipo de capital también es el límite hasta el cual se podrá realizar el aumento de capital, sin el pago de impuesto ni el cumplimiento de mayores formalidades.

Capital Suscrito: es el que cada socio se compromete a entregar a la compañía. Y debe ser íntegramente suscrito, que significa que cada acción debe tener un titular. Este capital configura un límite de responsabilidad de los accionistas, pues solo responderán hasta por el monto de sus acciones. (Rodriguez J. M., 2013)

Capital Pagado: Es el que efectivamente se ha pagado o efectivizado, tiene gran trascendencia, pues los derechos del accionista se ejercen en función al capital pagado. (Rodriguez J. M., 2013)

Este tipo de compañías permite el aporte de dinero, bienes muebles e inmuebles, que deben de corresponder al género de comercio de la compañía. En el aporte de créditos, quien ceda, entregue o endose los documentos de crédito quedará solidariamente responsable con el deudor por la existencia, legitimidad y el pago del crédito, pago que no podrá excederse de doce meses. Además, la transferencia del crédito no significa que se haya efectivizado el aporte, sino desde el pago del crédito.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

En el aporte de bienes muebles o inmuebles, los bienes serán avaluados y en la escritura de constitución se adjuntará los avalúos e informes. Si se aportan bienes en la constitución sucesiva, el avalúo solamente lo podrán realizar peritos designados por los promotores y en la escritura deberá constar que tal aporte es aceptado por la mayoría de los accionistas.

Mientras en la constitución simultánea, podrán realizarse el avalúo por los socios o peritos, si los realizan los socios serán responsables solidariamente frente a la compañía y a terceros por el valor asignado a los bienes. En la designación de peritos y aprobación de avalúos, los aportantes no podrán participar. Pero si la compañía está formada solamente por el aporte de bienes, no sea aplicara lo señalado.

Las acciones pueden ser liberadas, no libreadas, ordinarias y preferentes:

Acciones Liberadas: Son aquellas que se ha pagado efectivamente. La percepción de los beneficios sociales se materializa de acuerdo al capital que cada socio ha pagado.

Acciones no libreadas: Son aquellas que aún no se ha cumplido el pago y se mantiene en deuda a favor de la compañía.

Acciones Ordinarias: Art 170 ins 2: *"Las acciones ordinarias confieren todos los derechos fundamentales que en la ley se reconoce a los accionistas"*(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Acciones Preferente: Art 170 ins.3: *"Las acciones preferidas no tendrán derecho a voto, pero podrán conferir derechos especiales en cuanto al pago de dividendos y en la liquidación de la compañía."*(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Las transferencias de las acciones son de libre negociabilidad, esta es una de las características básicas de la Sociedad Anónima. Esta libre negociación permite la acumulación



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

de capital y la facilidad de transferencia de las acciones, a diferencia de las compañías de carácter personalistas que requiere la aprobación de la Junta, pero en esta compañía la transferencia se realizara con una simple nota de cesión en el mismo título o en hoja adherida al mismo que lleve la firma del cedente. Para que surta efecto la transferencia, es necesario la inscripción en el libro de acciones y accionistas por parte del representante legal, para tal inscripción se deberá de comunicar tal transferencia conjuntamente o por separado (el cedente y adquirente) al funcionario mencionado de la compañía.

Cualquier limitación a la libre negociación de las acciones, se tendrá por no escrita. Tampoco se podrá establecer requisitos en los estatutos para la transferencia de estas acciones, sino solo deberá obedecer a las determinadas por la ley, pues de establecerlos estatutariamente atentarán la naturaleza de la compañía.

Por otra parte, las acciones de la compañía pueden ser adquiridas por la misma sociedad, para lo que deberá reunir los requisitos:

- Aprobación del acto por parte de la Junta General de Accionistas.
- Utilización para la compra solamente de los fondos de las utilidades liquidas
- Que la adquisición sea de acciones liberadas.

Por la adquisición de estas acciones, los derechos que estas conllevan no podrán ser ejercidos por la compañía o terceros, pues estos quedan suspendidos. Y es la misma junta la que decide que estas acciones puedan o no volver a circular.

Las acciones solamente podrán ser **nominativas**, que significan que tendrán un titular, y la compañía solo concederá certificados provisionales por las aportaciones realizadas durante el tiempo comprendido entre la escritura de promoción hasta la celebración de la escritura



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

definitiva, pero posteriormente concederá títulos definitivos cuando el aporte haya sido cancelado o en su defecto dentro del término señalado por la ley.

Estas acciones **no son susceptibles de ser divididas**. Pero existe la posibilidad de que exista una copropiedad en las acciones, para lo cual se deberá nombrar un apoderado o procurador común, pero puede ocurrir que los copropietarios no estén de acuerdo y con ello será un Juez quien designe al representante común, pero a petición de los copropietarios.

En las acciones podrá recaer el derecho real de **usufructo**, pues como conocemos, en el usufructo las partes son el nudo propietario (quien tiene la facultad de disponer) y el usufructuario (Facultad de uso y goce). En las compañías se establece que la calidad de socios la ostenta el nudo propietario, el cual goza de todos los derechos como socio, excepto el derecho a percibir las ganancias sociales, pues este derecho le pertenece exclusivamente el usufructuario. Pero estos derechos pueden ser modificados, y se podrá conceder más derechos al usufructuario que se determinen en el contrato social.

Pero también el usufructo podrá recaer sobre acciones liberadas, y no liberadas, en este último caso el usufructuario voluntariamente podrá pagar el capital no pagado, y reclamar al nudo propietario el reembolso de lo pagado al terminar el usufructo. También puede suceder que el usufructuario no pague el capital, así la compañía no podrá ejercer acción en su contra y se admitirá el pago realizado, y al momento de pago de las utilidades que le correspondan se las realizará acorde al capital pagado.

Sobre las acciones también puede recaer un gravamen como **la prenda**, en este caso por regla general los derechos de accionista corresponden al propietario del bien, pero por excepción, es decir por acuerdo de los contratantes, esto puede modificarse. El acreedor prendario tiene la



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

obligación de facilitar los títulos acciones a la compañía, para que se puedan ejercer los derechos como socio.

Las acciones preferidas.

Las acciones preferidas no podrán ser mayores al 50% del capital suscrito de la compañía. Estas acciones se podrán establecerse en el contrato social o a través de una reforma de estatutos, y los derechos conferidos por estas acciones no podrán suprimirse o modificarse, por una reforma de estatutos. Pero lo que si se podrá es convertir las acciones ordinarias en preferidas o a la inversa, si se ha previsto ello en el contrato social o en una reforma posterior, y si los titulares de las acciones preferidas renuncian a esos derechos conferidos.

Los titulares de las acciones preferentes tienen el derecho de preferencia para el aumento de capital por las acciones preferentes, pues sobre las acciones de distinta naturaleza como las ordinarias no las tienen, por que este derecho se ejerce de acuerdo y en relación al tipo de acciones de los cuales son titulares.

Uno de los derechos especiales que abarcan las acciones preferidas es la ventaja en el reparto del activo social de la compañía al liquidarse que indispensablemente debe constar expresamente en el contrato social, pues caso contrario no podría gozar el socio de este privilegio y las acciones preferidas se considerarían como ordinarias para este tema. (Romero, 2002)

En cambio, en cuanto al **Aumento de Capital**, el requisito fundamental para su ejecución es que se haya pagado al menos el 50 % del aumento anterior o del capital inicial. Y los socios no podrán ejercer su derecho preferente para el aumento de capital, cuando estén en mora en el pago del capital suscrito. Pero la realización del aumento, es necesario que se pague el 25 % del aumento al que se ha comprometido cada socio.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Los accionistas tienen el **Derecho de preferencia en el aumento de capital suscrito** para suscribirlas, en porción a sus acciones. Para el ejercicio de este derecho se deberá dar aviso del acuerdo de la Junta del Aumento de capital, a través de la prensa, y el derecho se lo ejercerá dentro de los 30 días posteriores a la publicación.

La amortización de acciones.

Es el pago que hace la compañía por las acciones con lo que se las abstrae para la circulación en el mercado, esta amortización no podrá ser mayor al 50 % del capital suscrito.

Para efectuar la amortización se deberá cumplir con los siguientes requisitos:

1. El acto se lo hará con el pago de las utilidades repartibles
2. Sin disminución del capital suscrito.
3. Autorización de la Junta de la amortización.
4. Acciones amortizables sean liberadas.

Cuando la amortización sea a cargo del capital, se requiere:

- El acuerdo de la reducción del capital previamente. Esto conlleva la reforma del contrato social.

Embargo de las acciones.

Los acreedores personales de los socios, podrán solicitar el embargo las acciones y con esta medida no significa que les priva de la calidad de socio, sino hasta la adjudicación e inscripción del nuevo propietario en el libro de acciones y accionistas, en donde sus derechos como socios si quedan extinguidos. Por orden judicial se notificará la medida a la compañía para que el representante la inscriba en el libro correspondiente.



Órganos de la compañía:

1. Órgano de Gobierno: Es la Junta General de accionistas.

La Junta General es el órgano supremo de la compañía, legalmente convocados, y reunidos, tiene la potestad para resolver los temas concernientes a los negocios de la compañía y en si tomar resoluciones a favor del interés de la compañía que serán de obligatorio cumplimiento para los demás socios a pesar de no haber estado presente en ellas, sin afectar el derecho a oponerse a la ejecución de los acuerdos. Estas resoluciones se tomarán con la mayoría del capital pagado concurrente a la junta, y los votos en blanco, nulos se suman a la mayoría numérica. Es necesario tomar en cuenta que ciertas resoluciones se deberán adoptar con una mayoría reforzada, cuando los estatutos lo determinen para la adopción de ciertas decisiones.

Es necesario señalar si bien la Junta general de Accionistas es el máximo órgano para tomar decisiones, pero existen limitaciones, pues los terceros que hayan actuado de buena fe adquiriendo derechos o por derechos de crédito de accionistas en virtud de una resolución adoptada por la junta, serán respetados tales derechos, y sus derechos no podrán ser ultrajados. Pues de ocurrir que estos acuerdos modificarían estos derechos, los titulares de los mismos quedarían en descubierto y se les provocarles un detrimento de sus derechos adquiridos y al mismo tiempo sufrirían daños o posibles perjuicios. Por ello el art 221 de la ley de Compañías señala: *Los derechos de terceros y los derechos de crédito de los accionistas frente a la compañía no pueden ser afectados por los acuerdos de la junta general.*

Será nula toda cláusula o pacto que suprima o disminuya los derechos atribuidos a las minorías por la Ley.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

También serán nulos, salvo en los casos que la Ley determine, los acuerdos o cláusulas que supriman derechos conferidos por ella a cada accionista. (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Además, la norma en su ins. 2 y 3, establece la seguridad jurídica en cuanto a los derechos de las minorías, los derechos de los accionistas ambos conferidos por la ley, pues los mismos no podrán ser menoscabados, peor eliminados por un acuerdo de la junta. Entonces si la junta tiene el poder de adoptar resoluciones, de ejercer el gobierno de la sociedad, pero también existe un límite de su actuar, pues el desempeño de su gestión no podrá transgredir los derechos que la ley de forma imperativa les otorgó.

Las juntas generales de accionistas podrán ser convocadas por las personas en el siguiente orden: los administradores, comisarios, superintendencia de Compañías Y Valores.

Las juntas Generales pueden ser de distintos tipos:

Junta Universal de Accionistas: se podrá reunir válidamente en cualquier tiempo y lugar dentro del país, para tratar cualquier asunto, pero primordialmente deberá estar presente todo el capital pagado, y suscribir la aceptación unánime de celebrar tal junta, sin perjuicio de que cualquier socio pueda oponerse a la discusión de algún punto, por el que no esté lo suficientemente informado.

Junta General Ordinaria: La que se reunirá cuando menos una vez al año, dentro de los primeros 3 meses contados desde la finalización del ejercicio fiscal.

Se reunirá para tratar necesariamente: conocer y resolver las cuentas, balances, informes de administradores y comisarios, en su caso si existiera de auditoría externa; fijar la remuneración si el acto constitutivo así lo determina y si no estuviera determinada de los administradores,



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

comisarios, o del órgano de fiscalización; resolver la distribución de beneficios sociales, sin perjuicio de conocer los otros asuntos establecidos en la convocatoria. Pero puede tratar temas de remoción o suspensión de los miembros del órgano administrativo a pesar no constar como orden del día.

Junta General extraordinaria: Se reunirá en cualquier tiempo y para tratar cualquier punto de la convocatoria.

Previo a la celebración de todas las Juntas, deberá existir la **convocatoria** realizada según lo establecido en los estatutos, pero legalmente será través de la prensa en uno de los mayores diarios de circulación, en el domicilio de la compañía, con por lo menos 8 días de anticipación de la celebración de la junta. En la convocatoria se señalará el lugar, fecha hora y el objeto o puntos a tratar en ella, pues si se resuelve asuntos que no estén en la convocatoria, acarrearía la nulidad, excepto los que la ley determina (remoción o suspensión de administradores).

Las convocatorias generalmente podrán ser dos, pero por excepción serian tres:

La primera convocatoria: Deberá constituirse con un mínimo de la mitad del capital pagado. Esto es el Quórum, el número de socios requeridos por la ley para que reunidos como junta puedan resolver válidamente sus acuerdos.

Segunda Convocatoria: No podrá ser realizada en el plazo mayor a 30 días de fijada la primera convocatoria. Se reunirán con el número de presentes sin importar el porcentaje de capital pagado que este reunido. Además, no podrá existir modificación, en cuanto a los puntos del orden del día de la primera convocatoria.

Pero existen ciertos actos sociales para los que se necesitará que en primera o segunda convocatoria exista un número mayor de capital pagado de lo que legalmente se determina.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Inclusive podrá existir una **tercera convocatoria**, para la celebración de la junta, pues por tratarse de actos que son de gran importancia para la vida social de la compañía. Así el art 240 de la ley de Compañías: *Para que la junta general ordinaria o extraordinaria pueda acordar válidamente el aumento o disminución del capital, la transformación, la fusión, escisión, la disolución anticipada de la compañía, la reactivación de la compañía en proceso de liquidación, la convalidación y, en general, cualquier modificación de los estatutos, habrá de concurrir a ella la mitad del capital pagado. En segunda convocatoria bastará la representación de la tercera parte del capital pagado.*

Si luego de la segunda convocatoria no hubiere el quórum requerido se procederá a efectuar una tercera convocatoria, la que no podrá demorar más de sesenta días contados a partir de la fecha fijada para la primera reunión, ni modificar el objeto de ésta. La junta general así convocada se constituirá con el número de accionistas presentes, para resolver uno o más de los puntos mencionados en el inciso primero, debiendo expresarse estos particulares en la convocatoria que se haga. (Lo subrayado me pertenece)(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Es necesario recordar lo que se había manifestado acerca la validez de adoptar una resolución con un solo socio, pues la norma establece con el número de accionistas presentes, en el que se debe entender que se señala una pluralidad, así el termino "junta" denota y se entenderá más de una persona, así lo determinó la sentencia de las Corte Nacional de Justicia, antes analizada.

Impugnación o apelación de acuerdos sociales.

Los accionistas que representen al menos el 25 % del capital pagado podrán impugnar los acuerdos de la junta de Accionistas, de los organismos de administración, cuando:



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

- Tales acuerdos no los hayan adoptado de acuerdo a la ley o a los estatutos.
- Afecte los derechos de uno o más a accionistas o de la compañía

Las acciones concedidas en este artículo a los accionistas se sustanciarán dentro del proceso sumario.

2. Órgano de Fiscalización: Está a cargo de los comisarios, la ley señala la existencia de dos comisarios que pueden ser socios o no de la compañía, sin perjuicio de que puedan ser un número mayor de comisarios, que ejercerán sus funciones por un determinado tiempo.

Los comisarios tienen un ilimitado derecho de inspección y vigilancia de las operaciones sociales, buscando la protección de los intereses de la compañía, una buena administración. Tienen independencia de la administración y son funcionarios que serán generalmente designados por un periodo de 1 año, pueden ser reelegidos indefinidamente, salvo que en los estatutos establezcan lo contrario.

Si la compañía tiene activos mayores a los 150.000.00 dólares el comisario deberá ser un contador público autorizado, economista, doctores en economía, administradores de empresas o auditores. (Rodriguez J. M., 2013)

Además de forma facultativa se puede establecer un consejo de vigilancia distinto a los comisarios que tiene el mismo objeto de los comisarios. Se regirán por las reglas de los comisarios.

El control o fiscalización también puede ser personal por parte de los socios, pero es un derecho restringido tal como lo señalada el art 15 de la Ley de Compañías: *Los socios podrán examinar los libros y documentos de la compañía relativos a la administración social; pero los accionistas de las compañías anónimas, en comandita por acciones y de economía mixta,*



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

solo tendrán derecho a que se les confiera copia certificada de los balances generales, del estado de la cuenta de pérdidas (...).(Lo subrayado me pertenece)(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

3. Órgano de administración: Este órgano comprende la existencia de una administración y la representación legal, que se hallan íntimamente vinculadas entre sí, aunque con funciones distintas pues los primeros realizan actos de gestión interna de la sociedad, mientras que los representantes ejecutan las resoluciones de la Junta general de Accionistas, es decir exteriorizan la voluntad de la sociedad.

El tiempo de duración de sus nombramientos no puede exceder los 5 años.

Aspectos fundamentales de la compañía en comandita por Acciones.

Esta compañía tiene aspectos tanto de la compañía en comandita simple, pero con mayores características de las compañías por acciones. Es una compañía capitalista, en donde prevalece el factor capital, sobre la persona de los socios, por lo que interesa acumular mayor capital.

La ley no brinda una definición, pero la doctrina se refiere a ella como: "La compañía en comandita por acciones existe bajo una razón social que se contrae entre uno o varios socios solidaria e ilimitadamente responsables (comanditados), y otro u otros simples suministradores de fondos con responsabilidad limitada al monto de sus aportes (comanditarios), cuyo capital social dividido en acciones nominativas, está formado también por la aportación de los socios comanditados en una décima parte por lo menos" (Rodríguez J. M., 2013)

Está sometida al control de la superintendencia de Compañías y valores.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Socios y constitución.

Al igual que en la compañía en comandita simple existe los socios comanditados y comanditarios, los primeros asumen la responsabilidad ilimitada, mientras que de igual forma los comanditarios asumen la responsabilidad limitada. Pero existe una distinción pues en esta compañía los socios comanditados deberán obligatoriamente realizar aporte mínimo del 10 % de la totalidad del capital social.

En cuanto a los derechos de los socios comanditados (ilimitadamente responsables) se regirán por las normas que regulan a la compañía en nombre colectivo y en comandita simple; y para los socios comanditarios se regirán por las disposiciones de la Sociedad Anónima, que se tratarán más adelante.

La separación del socio de la compañía, no conlleva la disolución de la compañía, a menos que se haya pactado lo contrario. (Rodríguez J. M., 2013)

Al no haber norma expresa que determine como se ha de constituir esta compañía, en aplicación del art 307 de la Ley de Compañías, la constitución aplicable será la simultánea, pues no se podría aplicar la constitución sucesiva, ya que de acuerdo a la naturaleza de esta compañía no permite que se confieran mayores beneficios a los socios. Para la constitución debe de celebrar una escritura pública que debe ser aprobada por la superintendencia de Compañías Y Valores.

Razón Social.

Pues al igual que la compañía en comandita simple, solo es posible que la razón social esté formada por los nombres de todos o ciertos socios únicamente de los comanditados (ilimitadamente responsables) acompañada de las palabras compañía en comandita o su abreviatura.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Capital.

Antes es necesario explicar brevemente que existen dos tipos de acciones: **1. Acciones al portador**, que son libremente negociables, y se transfiera con una simple cesión, además se desconoce el titular de estas acciones pues son como su palabra mismo señala a quien tenga en su poder el título; mientras que **2. Acciones nominativas**, son las que tiene un titular específico, determinado, en la que transferencia es libre.

El capital de esta compañía está dividido en acciones nominativas de un valor nominal igual, pero para los socios comanditarios se entrega título acciones, estas son libremente transferibles, a diferencia que las acciones de los socios comanditados que no las son pues para su transferencia se necesita la aprobación de los demás socios, con ello si el capital está dividido en acciones significa que estamos hablando de una compañía capitalista. El valor nominal igual significa que cada acción debe tener un valor igual, es decir, como por ejemplo de 5 dólares todas y cada una, así significa que tampoco se pueden conceder mayores beneficios a los socios por sus acciones, se concedan iguales derechos de acuerdo a las acciones que cada socio ostente.

El capital mínimo para su constitución es de ochocientos dólares, sin que exista monto máximo, pues es igual que para la compañía Anónima. El aporte puede consistir en dinero, especies (muebles e inmuebles), pero no se podrá aportar industria por el tipo de compañía capitalista que interesa el capital del socio más que quien lo realice. Además del capital suscrito total, se debe efectivamente pagar (capital pagado) el 25% para su constitución.



Órganos de la sociedad:

1. **Gobierno:** Está conformada por los socios comanditados, quienes toman las resoluciones de la compañía. Pero por excepción los socios comanditarios podrán votar en las resoluciones de la Junta general de Accionista.

Los comanditarios en las juntas podrán asistir a las mismas para ejercer su derecho de ser escuchados (Derecho de voz), pero no podrán votar en la toma de resoluciones. La única oportunidad en la que los socios comanditarios votaran es en la reforma de estatutos.

2. **Administración:** La ejercerán de forma única los socios comanditados (responsabilidad ilimitada), al igual que en todas las administraciones podrá ser restringida en algunos aspectos por los estatutos de la compañía.

Los socios comanditados tendrán derecho: utilidades por sus dividendos, a su remuneración o en su defecto a parte de las utilidades por el pago de su función administración (cuarta parte de las utilidades), pero si fueran varios se dividirán conforme lo convenio o en partes iguales el porcentaje señalado.

Los administradores podrán ser removidos por las causas legales (dolo, culpa grave o inhabilidad en el manejo de los negocios) o estatutaria, también por los motivos determinados en el art 305 de la Ley de Compañías: *“Pueden ser excluido de las compañías*

1. El socio administrador que se sirviere de la firma o de los capitales sociales en provecho propio; o que cometiere fraude en la administración o en la contabilidad; o se ausentare y, requerido, no retornare ni justifiicare la causa de su ausencia;

2. El socio que intervenga en la administración sin estar autorizado por el contrato social;



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

(...):(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Diferencias de la compañía en comandita simple y comandita por acciones:(Romero, 2002)

	Comandita Simple.	Comandita por Acciones.
Tipo de Compañía:	Personalista.	Capitalista.
División del Capital:	Aportaciones.	Acciones Nominativas.
Capital mínimo:	No existe un capital mínimo. Debe pagarse un 50% de capital suscrito para la constitución	800.00\$ Debe pagarse un 25% de capital suscrito para la constitución
Libertad de negociación de aportes para los socios comanditarios:	No son negociables, pues se necesita el consentimiento de los demás socios	Son libremente negociables.
Socios:	Solamente se admiten personas naturales.	Pueden ser socios comanditados las personas naturales; y comanditarios,



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

		las personas naturales y jurídicas.
Quienes aportan capital:	Comanditarios, sin establecer un mínimo de aportación.	Comanditados (min. 10 % capital social) y comanditarios.
Control de la Superintendencia:	No está sometida al control	Se somete al control.
Derechos de los socios comanditarios:	Rigen por las normas que regulan a la compañía colectiva.	Rigen por las normas que regulan a la Sociedad Anónima.
Normas supletorias:	Normas de la compañía colectiva.	Normas de la Sociedad Anónima.
Constitución:	Escritura pública que será aprobada por el Jueza civil.	Escritura pública que debe ser aprobada por la Superintendencia de Compañías y valores.
Reserva Legal:	No existe la obligación d establecer una reserva Legal.	Si existe la reserva Legal, pues se sujeta a las normas reguladoras de la Sociedad Anónima. (Cada año de utilidades por lo menos el



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

		10 %debe estar destinado para esta reserva.)
Derecho a vetar resoluciones de los socios comanditados:	No tiene este derecho.	Si lo tienen.
Auditoría externa.	No se obliga que la tengan.	Es obligatorio su cumplimiento.

Aspectos fundamentales de la compañía de economía mixta.

Socios y Constitución.

Básicamente se aplica lo señalado por la sociedad anónima en cuanto a la capacidad, y en lo que no esté específicamente regulado para estas compañías siempre que no sean contrarias a la naturaleza de la compañía de economía mixta. Aunque tiene ciertos matices especiales.

El art 308 de la Ley de compañías, señala: *El Estado, las municipalidades, los consejos provinciales y las entidades u organismos del sector público, podrán participar, conjuntamente con el capital privado, en el capital y en la gestión social de esta compañía.* (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Pues la norma señala que tanto las personas naturales o jurídicas sea de derecho público o privado podrán ser socios de esta compañía.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Además no es una sociedad del sector público, pues no presta un servicio público, no ejercen potestad pública alguna, no ejercen actividad administrativa alguna, incluso deben pagar impuesto a la renta y de ser públicas no lo deberían hacer; por otro lado se afirma que son sociedades privadas, ya que para el caso de contratación pública tienen un régimen especial en donde se le reconoce la calidad de derecho privado, y además para su constitución no se deberá cumplir con los requerimientos de las empresas públicas, sino privadas, pues busca la obtención de lucro por parte de los socios privado, pero por otro lado el sector público busca la creación de servicios asistenciales, dicha característica esencial de las compañías privadas. (Valdez, Tratado de derecho empresarial y societario, 2015)

Art 300 de la Ley de Compañías: *Exclusivamente para asuntos de carácter societario, las sociedades anónimas cuyo capital societario esté integrado única o mayoritariamente con recursos provenientes de: 1. entidades del sector público; 2. empresas públicas municipales o estatales o, 3. sociedades anónimas; cuyo accionista único es el Estado, estarán sujetas a las disposiciones contenidas en esta Sección. Para los demás efectos, dichas empresas se sujetarán a las disposiciones contenidas en la Ley Orgánica de Empresas Públicas.* (Nacional, 2001)

En cuanto a la constitución se la puede realizar a través de los dos tipos de constitución de la Sociedad Anónima, sucesiva y simultánea.

Además, por su parte el Art 315 de la Ley de Compañías determina los beneficios para esta compañía y su exclusión del pago de impuestos a la que se someten las demás compañías: *“Las escrituras de constitución de las compañías de economía mixta, las de transformación, de reforma y modificaciones de estatutos, así como los correspondientes registros, se hallan exonerados de toda clase de impuestos y derechos fiscales, municipales o especiales.*



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

También se exonera de toda clase de impuestos municipales y adicionales a los actos y contratos y sus correspondientes registros, que efectuaren las compañías de economía mixta, en la parte que le correspondería pagar a éstas.

El Ministerio de Finanzas podrá exonerar temporalmente de impuestos y contribuciones a las compañías de economía mixta, para propiciar su establecimiento y desarrollo, con excepción de los establecidos en la Ley de Régimen Tributario Interno”(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

La ley de Empresa Publicas determina que las sociedades mercantiles de economía mixta creadas por la empresa pública denominadas como empresas subsidiarias, en las que el estado o sus instituciones tengan mayoría accionaria, para los aspectos societarios deberán de sujetarse a la ley compañías, mientras que para los demás temas deberán de sujetarse a la ley orgánica de empresas públicas como en el caso de la contratación para adquisición o arrendamiento de bienes, ejecución de obras y prestación de servicios, incluidos los de consultoría, entre otros ,tales contrataciones deben sujetarse a la ley Orgánica de Contratación Pública. Previa a la contratación la compañía deberá de consultar a Director ejecutivo del Instituto Nacional de Contratación Pública que determine si tal contratación se refiere al giro específico del negocio o al giro común. (Valdez, Tratado de derecho empresarial y societario, 2015)

Objeto social.

Las compañías de economía mixta solo podrán conformarse para los objetos sociales señalados en la ley como:

- Empresas dedicadas al desarrollo, fomento de agricultura, de industria convenientes a la economía nacional y la satisfacción de necesidades de orden colectivo.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

- Empresas que presten nuevos servicios públicos o al mejoramiento de los establecidos.

En definitiva, con el objeto social, se aprecia que existe una preponderancia del interés público, por sobre el interés privado.

Su nombre puede estar conformado por una denominación objetiva.

Capital.

Está dividido en: acciones y con limitación de responsabilidad de acuerdo al aporte de cada socio.

Para su formación los socios podrán aportar: dinero, entregando equipos, instrumentos agrícolas o industriales, bienes muebles inmuebles, efectos públicos y negociables, así como la concesión de préstamos de un servicio público por un periodo determinado.

Estas compañías pueden formarse con la suscripción pública, utilizada para las Sociedades anónimas.

En el contrato de constitución de esta compañía se determinará la forma en la que se dividirán las utilidades, pues esta forma de distribución es distinta a la establecida en la sociedad Anónima en donde se distribuye de acuerdo al valor del capital pagado, pero de no establecer la forma de distribución se sujetaran a lo mencionado.

El estado o los organismos del estado que sean socios de estas compañías, establecerán en los estatutos, las condiciones que más crean convenientes a su interés, así como las condiciones respecto de la transferencia de las acciones y la participación en el aumento de capital.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

El art 316 de la Ley de Compañías, determina que las acciones de los socios pueden ser adquiridas por los socios públicos o privados: *"En esta clase de compañías el capital privado podrá adquirir el aporte del Estado pagando su valor en efectivo, (...).*

Transferido el aporte del Estado a los accionistas privados, la compañía seguirá funcionando como si se tratase de una compañía anónima, sin derecho a las exoneraciones y beneficios que esta Ley concede a las compañías de economía mixta. En la organización de los directorios cesará la participación del Estado.

El Estado, por razones de utilidad pública, podrá en cualquier momento expropiar el monto del capital privado de una compañía de economía mixta, pagando íntegramente su valor en dinero y al contado, valor que se determinará previo balance, como para el caso de fusión".(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

La Superintendencia de Compañías y Valores determina que el pago de las acciones deberá hacerse por el valor real, es decir por qué la ley determina que se lo hará previo el balance como para el caso de fusión.

Órganos de la Sociedad:

1. **Órgano de Gobierno:** Esta representado por los accionistas del sector público y privado en porción al capital aportado.
2. **Órgano de Administración:** Si la aportación del sector publico excede el 50 % del capital de la compañía el presidente lo será una persona designada por el sector público, pero si no excede el 50 % lo designaran de acuerdo a lo establecido en el contrato social o de mutuo acuerdo (Socios público y los socios o socios privado.)

Las regulaciones del ejercicio de sus funciones las determinaran las normas que regulan a la Sociedad Anónima.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Son personal y pecuniariamente responsables por los actos o contratos que autoricen, lo que es contrario a lo que sucede con las demás compañías en las que los representantes legales no contraen ninguna obligación personal por los negocios de las demás compañías.

Además, si es designado el presidente por el estado, se los denominan servidores públicos de libre elección y remoción, pues se establece que dichos funcionarios son aquellos que ejercen actividades de dirección, representación, asesoría, y en general funciones de confianza.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Capítulo 5: La facultad representativa en las compañías y sus abusos en las compañías.

La facultad representativa en las compañías.

En general en las compañías mercantiles, la representación es el medio a través del cual la sociedad se produce frente a terceros o es el ente a través del cual se exterioriza la manifestación de la voluntad social. La representación comprende tanto el aspecto judicial, es decir capacidad para ser sujeto procesal en representación de la compañía en calidad ya sea de actor o demandando; y en el aspecto extrajudicial, que significa en los actos o contratos correspondientes al giro de la compañía, aunque para la representación puede establecerse limitaciones en estos aspectos.

El autor Felipe de Solà Cañizares señala: "Es un principio del derecho comparado, que la persona que tenga la facultad de administrar, no comprende que tenga también la facultad de representar, ya que se puede ser administrador sin necesidad de ser el representante".(Brunetti, 1960)

Es necesario señalar que la administración y la representación forman parte de la llamada "*gestión interna*", pero si bien forma parte de un mismo órgano, tiene una distinción, pues la administración debe realizar actividades concernientes al ámbito interno de la sociedad, mientras la representación realiza en todo lo referente al aspecto externo, es decir la relación de la compañía frente a terceros.(Brunetti, 1960)

La facultad representativa está reservada al órgano de administración, además que al momento de celebrarse el contrato social se deberá obligatoriamente designar el nombre del representante o representantes, pues es imposible su designación en un acto posterior, ya que como requisito del contrato social para la constitución de la compañía, se determinara la



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

designación del administrador que llevará la representación legal, pues de lo contrario no se aprobará la escritura de constitución de la compañía.

Por otra parte, el representante legal para ejercer su cargo deberá de contar con la capacidad de ejercicio, además de cumplir con los requisitos para la validez de todo acto o contrato determinados en el Art 1461 *del Código Civil Ecuatoriano*:

Para que una persona se obligue a otra por un acto o declaración de voluntad es necesario:

Que sea legalmente capaz;

Que consienta en dicho acto o declaración, y su consentimiento no adolezca de vicio;

Que recaiga sobre un objeto lícito; y,

Que tenga una causa lícita.

(...)(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)

Se señala que en la práctica la actividad de representación no comienza con la inscripción de su nombramiento en el Registro Mercantil, pero si la formaliza, pero efectivamente esta inicia en el momento de ejercer la representación (realizar algún acto social); y por otro lado, esta actividad no finaliza con la declaratoria de disolución, sino en el momento en que el liquidador sustituye al representante legal. (Brunetti, 1960)

Ejercicio de la representación y sus abusos en las compañías en general.

Básicamente el representante legal tiene poder necesario y suficiente para realizar todo acto social frente a terceros, concerniente al giro social del negocio encomendado. En el contrato de constitución de la sociedad, se limita primeramente la capacidad de la persona jurídica, y



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

del representante legal con el señalamiento del objeto social para el cual se constituye la compañía, ya que los socios con el aporte social buscan a más de la finalidad de lucro, el cumplimiento de objeto social, por ello sus aportes no pueden ser desviados para la ejecución de actos ajenos a dicho objeto, peor aún actos contrarios a derecho.

Pues solo las obligaciones contraídas por su representante legal de acuerdo al objeto social son legítimas y surten efecto para con la sociedad, mientras que los actos extraños al objeto social, aunque lo ejecute el representante legal no es considerado como acto social, pues rebasa el límite primordial determinado por la ley.

Los representantes legales de las compañías de forma general y universal, están llamados a actuar con el mayor cuidado y diligencia para la protección del interés social, pues por ello deberán de actuar o tomar las medidas básicas y primordiales de *“Un Buen Padre de Familia”* o de forma más precisa como la legislación Argentina la señala como *“Un buen hombre de negocios”*, por tanto significa que el desempeño de sus funciones las deberá realizar como una persona diligente en el manejo de una actividad mercantil ajena, tomando en cuenta que es un individuo con conocimientos específicos e incluso profesionales, experiencia para el desempeño de su cargo de forma ágil, eficaz, y oportuna .

El uso de los términos *“un buen hombre de negocios”*, tiene mayor aplicación en el ámbito mercantil, y comprende la aplicación de conocimientos profesionales, que significa que el representante tendrá una capacidad, técnica, y experiencia de acuerdo a la actividad que vaya a ejercer, este término conlleva mayor precisión que el uso de *“un buen padre de familia”* utilizado para el ámbito civil. (Halpin, Sociedades Anonimas, 1975)

Este término de un buen hombre de negocios también comprende un actuar con absoluta diligencia, que no solo comprende en la ejecución material, sino también los conocimientos



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

empleados para evitar producir cualquier tipo de daño y buscar la protección de los intereses sociales primordialmente.

Pues, así la actividad del representante para ser juzgada si existió o no las características de un buen hombre de negocios, no puede ser fácilmente determinado, pues para ello se analizará su actuar en función de las circunstancias objetivas y subjetivas en el caso en concreto. En primer plano la determinación la hará la Junta General de socios, para resolver si la compañía ejercerá la acción de responsabilidad en contra del representante, pero posteriormente será el Juzgador quien determine jurisdiccionalmente si por su acción u omisión representativa, está obligado o no a responder penal o civilmente ante los afectados.

Esta actuación del representante legal, para que sea un acto válidamente social y que vincule a la sociedad con el tercero debe ejecutarse, con el cumplimiento los siguientes requisitos o condiciones:(Broseta, 1972)

1. Acto o contrato sea ejecutado por la persona autorizada por la sociedad para el desempeño de dicha función, por ello se señaló el principio "*que nadie puede obligar a otro, sin poder*" (Sanin, 1985). Esta autorización que es el nombramiento y aceptación del representante legal, no es necesario que se eleve a escritura pública, pues bastará que sea un documento privado, el cual debe ser inscrito en el registro mercantil. Así es el poder que confiere la calidad al funcionario de ser la única persona u organismo si fuese el caso, que tiene la facultad de comprometer válida y efectivamente al ente, junto con el cumplimiento de los demás requisitos. Pues podría suceder que un tercero ejecute actos en nombre de la compañía, pero esto no podría ser representación legal, ni bajo la ratificación que pudiera hacer la compañía por el acto o contrato celebrado, sino que devengaría en un agente oficioso.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

2. Ejercicio representativo lo debe realizar conforme a la razón social, pues esto significa que el representante al momento de celebrar actos o contratos deberá de ejecutarlos a nombre de la compañía, en calidad de su representante legal, pues así ejercerá una representación directa en la que actúa por cuenta de la compañía y los efectos del acto se producirán en contra de la misma. Puede darse el caso que el representante actúe a nombre propio, por lo que de esta forma no estará actuando bajo la razón social, sino que procederá por su propia cuenta y obligándose personalmente ante terceros. Para ser un acto de la compañía, en la realización del mismo deberá precisar que lo hace a nombre de la compañía y adjuntar su nombramiento, aceptación de su cargo, caso contrario adquiriría derechos y obligaciones en nombre propio y no por cuenta de la sociedad.
3. Ejercicio representativo debe practicarlo acorde al objeto social de la compañía, pues la compañía al momento de constituirse deberá determina claramente en la escritura pública, cual es objeto social o actividad mercantil que realizara durante su vida jurídica.

Es necesario diferenciar el fin y el objeto social, pues el primero en las sociedades mercantiles es la búsqueda de lucro o ganancia; mientras que la segunda, marca o delimita el acto o negocio que pueda realizar la compañía, o es la actividad a la cual se dedicara únicamente la compañía, como por ejemplo la importación de televisores, venta de bienes muebles, etc. La ley señala que además el objeto social de las compañías no debe ser contrario a la ley, orden público y a las buenas costumbres, real, de lícita negociación y no debe buscar el monopolio. Antes debo manifestar que no todo lo contrario a las buenas costumbres, significa que sea contrario a derecho. (Romero, 2002)



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

El objeto social sería una base de la estructura del acto o negocio jurídico social a celebrarse por el representante legal, pues de celebrarse el acto jurídico contrario o sin la observancia de este requisito no se podría denominar como acto social, pues rebasa el límite de estar dentro del objeto social y sería un acto personal del representante, en el que sería responsable personalmente, pues el acto a pesar de ejecutarse por el representante que tenga el poder suficiente para la ejecución del tal acto, pero si no cumple con este requisito, además de los ya señalados sería un acto personal distinto al de la compañía.

La doctrina "*Ultra vires*" adoptada por el derecho anglosajón, señala que los actos de la sociedad deben enmarcarse dentro del objeto social de la compañía, y que los actos realizados fuera de este límite serán consideradas nulos, sin perjuicio la responsabilidad del representante legal por el acto ejecutado, además no son actos que puedan ser ratificados por la compañía, pues su ratificación transgrede el orden legal. Pero si el tercero que ha contratado con la compañía actuando de mala fe, es decir con conocimiento que no era ese el objeto social de la compañía para la que se constituyó, el tercero no podrá alegar la nulidad del acto o contrato. (Efraín Hugo Richard, Orlando Manuel Muiño, 2004)

Si bien el acto o contrato lo ejecuta quien está facultado para representar a la sociedad, y lo hace bajo la razón social, dentro del objeto social, puede suceder la anomalía, que dicha actuación busca la satisfacción de intereses personales o de terceros, así no se ejercería una verdadera representación, porque la misma está para buscar la protección de los intereses sociales.

4. Debe respetar los límites legales y estatutarios que se pacten en el contrato social, entre uno de los límites legales primordiales, es que, para la enajenación, hipoteca, o



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

cualquier acto extraordinario de la compañía, se requiera previamente la aprobación de la Junta general de socios.

El poder para representar, comprende la autorización para ejecutarse todos los actos ordinarios concernientes al cumplimiento del objeto social, pues para todo lo que rebase esta esfera (Actos ordinarios) requerirá poder especial o autorización para la ejecución del mismo. Es lógico que el representante para la ejecución de actos normales o cotidianos de la compañía no requiera que el órgano de gobierno lo autorice para la realización de cada uno, pues ello entorpecería el correcto desenvolvimiento de los negocios sociales; pero si es un acto extraordinario que no sea común o cotidiano a la vida social, como es la enajenación, hipoteca, donación, la Junta general de socios deberá aprobar la realización del mismo por ser un hecho de mayor trascendencia para la vida de la sociedad y que conlleva mayor riesgo en el aspecto patrimonial.

Por ello se señala que el poder del representante legal es amplio y restringido a la vez; dado que es amplio en el sentido que la ley establece que el poder del representante, comprende la facultad de realizar todo acto corriente y cotidiano de la sociedad en razón de su naturaleza, frecuencia, es decir actos para los que no es necesario la aprobación de la junta general de socios, también llamados actos ordinarios como se trató en líneas anteriores. (Halpin, Sociedad de responsabilidad limitada, 1975)

Por otro lado, es restringido en razón que la representación se ejerce bajo las restricciones o limitaciones que los estatutos y la ley impongan. Cuando se limita la facultad del representante legal en el contrato social, y el funcionario se extralimita, los mismos representantes legales no podrán alegar la nulidad del acto o contrato celebrado, pues estos son totalmente válidos y exigibles, sin perjuicio de la acción que podrán plantear los socios en su contra.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Es menester recalcar que el ejercicio representativo debe ser cumplido dentro del estricto marco de los derechos, facultades, obligaciones, prohibiciones, limitaciones que se determinan en la ley y estatutos. En cuanto a las limitaciones estatutarias estas se determinan en el contrato social o mediante acuerdo de la junta general de socios, pues es aquí donde se otorga o restringe su ejercicio representativo, a más de las limitaciones señaladas por la ley.

Es importante precisar que las limitaciones estatutarias acordadas por los socios, o establecidas en los estatutos, no surten efectos respecto a terceros como lo señala el art 12 de la Ley de Compañías: *“Será ineficaz contra terceros cualquiera limitación de las facultades representativas de los administradores o gerentes que se estipulare en el contrato social o en sus reformas.”*(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Esta ineficacia se da en razón que al tercero que contrata con la compañía, al que se brinda una especial protección y seguridad jurídica en su relación contractual con la compañía, para que con esta ineficacia los efectos del acto o contrato celebrado se produzcan válida y efectivamente. Es de gran dificultad para el tercero conocer las limitaciones que la sociedad determine para su representante, y en base de ello no podría ser perjudicado, por dichas limitaciones, que impidan que se consumen los efectos deseados por el tercero.

El cumplimiento de los requisitos determinados anteriormente forjarían un correcto desempeño de la función representativa en general, por el lado opuesto, la trasgresión de los mismos provoca los abusos de la facultad representativa por el incorrecto desempeño de las funciones de representante legal, la falta de diligencia en la ejecución de su función, o la transgresión de los deberes u obligaciones legales o estatutarias, que puede provocar el surgimiento de una responsabilidad ya sea civil, penal o administrativa, que puede tener un origen contractual o extracontractual. La primera que surge del incumplimiento de una obligación proveniente de



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

un contrato (mandato mercantil, obligaciones y deberes estatutarios); mientras que la segunda aparece sin que exista vínculo o relación jurídica que los una, pues esta se produce por causas diversas sin que exista de por medio vínculo contractual que los relacione.

En cuanto a la responsabilidad contractual en el tema de la prueba, el acreedor de la obligación no está obligado a demostrar la culpa del deudor, es decir de quien incumple su obligación contractual, pues la falta de cumplimiento se presume, sin perjuicio de que el deudor demuestre si el incumplimiento o retraso le son imputables o no, como cuando se produce caso fortuito o fuerza mayor. Mientras que, en la responsabilidad extracontractual, quien sufre el daño debe demostrar la culpabilidad de quien ocasiono el mismo, en conclusión, en la responsabilidad contractual es necesario solamente demostrar el incumplimiento o daño para que automáticamente presuma la culpa del deudor. (Derecho Ecuador, 2006)

Además de los requisitos determinados para que sea netamente un acto social, su actuar representativo deberá ser ejercido bajo los principios:

- **Lealtad:** Es resultado de la confianza que le conceden al funcionario para la administración de bienes ajenos. Pues el ejercicio representativo debe siempre enmarcarse en la defensa de los intereses sociales, de los socios por sobre los intereses personales o de terceros que pudiera buscar el representante. Es un deber contractual del mandato, contrato que gira en torno fundamentalmente de la confianza entre las partes.

Si bien el representante está en la obligación de analizar si una decisión afectaría el cumplimiento de este deber, pero tal análisis deberá de estar ligado con el razonamiento en conjunto de si la acción u omisión cumple con el fin social para el que fue conformada la compañía.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

La lealtad comprende intrínsecamente el deber de actuar de Buena Fe y la búsqueda de un fin legítimo. (Halpin, Sociedades Anonimas, 1975)

- **Buena Fe:** que es entendida como honradez, correcto actuar o proceder de un hombre de bien, que tiene respeto por las normas bajo las cuales se sujeta, el cual no busca causar un daño a personas, bienes o derechos. La buena fe tiene dos aspectos la buena fe subjetiva, es un estado psicológico y subjetivo, que se entiende como la convicción o creencia errónea acerca de la existencia de una situación regular, la que se funda en el estado de ignorancia y se concreta en el convencimiento del propio derecho o en la ignorancia de estar lesionando el derecho ajeno; mientras que la buena fe objetiva, presupone la actuación material con honradez, probidad, honorabilidad, transparencia, diligencia, responsabilidad, entre otros deberes que emanan del cumplimiento normativo fiel.

Abusos del Ejercicio Representativo.

La doctrina por su parte establece que el incorrecto desempeño representativo, puede darse a causa de:

1. **Abuso de la Razón Social**, pues si bien el representante debe actuar para realizar actos netamente sociales y en favor de los mismos intereses sociales, esto se puede ver alterado con un conflicto de intereses entre representado (Compañía) y representante que contraríen fundamentalmente con los intereses del primero, por tanto con este exceso, el representante busca obtener por sus actividades ejecutadas a nombre de la compañía alcancen un beneficio patrimonial o extrapatrimonial para sí, para ciertos socios de la misma compañía o para terceros ajenos al ente. (Broseta, 1972)



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

También como abuso de la razón social, comprende que el representante realiza actividades ajenas al objeto social para el cual se constituyó la sociedad. Dicho actuar contraría totalmente con los principios fundamentales con los que el representante debe desempeñarse, como son La Lealtad hacia los intereses de la compañía y su absoluta protección social, conjuntamente con el principio de buena fe en su representación, que se entiende como no provocar un daño al ente, sino actuar como un hombre de bien, principio aplicable a todo acto o contrato más aún si la relación jurídica corresponde al mandato, en el cual como parte medular existe la confianza entre los contratantes, la misma que se ve transgredida con el abuso de la razón social.

2. La Extralimitación de las facultades, comprende que el representante en su actuar sobrepasa los límites demarcados tanto normativa o estatutariamente, pues si bien están facultados para realizar todo acto o gestión concerniente al objeto social, es decir es un poder general por una parte; y por otro lado con un marco o limitación legal, en donde se establece que se requiere autorización o poder especial de la junta General de Socios para la celebración de ciertos actos o contratos tales como la enajenación, prenda, hipoteca de bienes sociales, entre otras limitaciones legales.

Las limitaciones estatutarias pueden ser de diversa índole, como número de representantes, tiempo de duración del cargo, garantía que deba presentar, facultades, atribuciones, deberes, obligaciones, prohibiciones etc., pues estas son pactadas especialmente por los socios en el contrato social de constitución de la sociedad, o en su defecto por acuerdo de la Junta General de Socios. Dichas limitaciones no deben ser contrarias a la naturaleza de la compañía, pues permitiendo que sean contrarias alterarían la esencia y naturaleza de cualquier tipo de compañía, como por ejemplo el pactar una limitación de la facultad representativa en las compañías de carácter personalista (Nombre colectivo, comandita simple), como que tengan



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

total validez ante terceros; esto no es posible ya que existe norma expresa que lo determina como ineficaces a estos acuerdos. Otro ejemplo: si en los estatutos se señala que el representante legal podrá ser removido libremente sin necesidad de justificar una causa legal (inhabilidad para el manejo de negocios dolo, negligencia grave), pues atentaría a la naturaleza de la compañía que tiene como característica esencial que deba existir y se justifique una de las causas señaladas para la remoción del representante.

Entre los deberes del representante legal, que no solo comprende respetar las instrucciones del mandato, acuerdos de la Junta General de Socios, o abstenerse a realizar actos que estén expresamente prohibidos que su cumplimiento no deja de ser importante, pero en términos generales se trata de que el ejercicio representativo busque la defensa y tutela de los intereses sociales.

En estos abusos del poder representativo, y demás excesos, el efecto jurídico, producto del acto del representante es el mismo, pues el acto celebrado es totalmente valido y eficaz, con ello el tercero no es afectado por dichos abusos; pero por otro lado en cuanto a la responsabilidad por el acto ejecutado, la asumirá en el caso de abuso de la razón social y si se ocasiona perjuicio, el representante será personalmente responsable; pero en el caso de extralimitación de las facultades, los representantes legales, son personal y solidariamente responsables, por las obligaciones que se general a favor de terceros con respecto de la compañía.

Para la realización de una efectiva y correcta representación se debe tener en cuenta que su ejercicio se realizará con observancia total a los límites legales, estatutarios, además de actuar bajo la razón social, es decir que la representación ejercida por el representante de una compañía debe buscar que los efectos jurídicos producto del acto (acto que debe de



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

corresponder al objeto social de la sociedad) se deban producir para la compañía y finalmente que el acto social ejecutado corresponda al objeto social determinado en el contrato social. Y que no exceda el poder conferido para el desempeño de sus funciones.

Cuando se limita la facultad del representante legal en el contrato social y el funcionario se excede de los lineamientos señalados, los mismos representantes legales no podrán alegar la nulidad del acto o contrato celebrado, pues estos son totalmente válidos y exigibles, sin perjuicio de la acción que podrán plantear los socios en su contra por los daños producidos a la sociedad.

Responsabilidad por el abuso de la facultad representativa.

A causa del abuso de la facultad representativa, surge de forma inmediata un daño que se infiere a otra persona ya esa natural o jurídica, bienes que da paso contiguo a una responsabilidad o deber de repararlo, resarcirlo por parte de quien lo infringió.

Por ello es necesario referirnos al concepto básico de responsabilidad determinado por el diccionario de la Real Academia de la Lengua, que señala como: *"Deuda, obligación de reparar y satisfacer, por sí o por otra persona, a consecuencia de un delito, de una culpa o de otra causa legal."*(Española, 2017)

Mientras que el diccionario jurídico de Guillermo Cabanellas: *"Obligación de reparar y satisfacer por uno mismo o, en ocasiones especiales, por otro, la pérdida causada, el mal inferido o el daño originado"*.(Cabanellas, 2017)

Esta obligación o responsabilidad contractual de reparar el daño inferido a otro, nace por la falta de cumplimiento de sus deberes y obligaciones, sean legales o estatutarios, por las faltas



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

a sus funciones encomendadas, por el abuso en el uso de la razón social, extralimitación de sus facultades en decir en general por la actuación dolosa o culposa que provoca daños.

El daño que, por el ejercicio representativo, se provoca a la sociedad, a los demás socios, es una responsabilidad de carácter contractual (Mandato, contrato de compañía); mientras que el daño producido a terceros devenga en una responsabilidad extracontractual, como se señaló, por el que no existe contrato o negocio jurídico que los relacione, sin que esta falta de vínculo niegue la posibilidad de que pueda proferirse un daño de terceros o a terceros.

Con estos conceptos se puede extraer, que los elementos básicos de la responsabilidad, son las siguientes:

Obligación. - Es un deber, que puede comprender la necesidad de dar, hacer o no hacer, y que son de obligatorio cumplimiento.

Pues esta obligación nace a causa del incumpliendo de sus deberes como representante legal, por el abuso de la razón social, extralimitación de sus facultades, o cualquier otra infracción que cause daño, en general por el incorrecto desempeño de sus funciones.

Reparar. - Que significa resarcir, remediar o buscar compensar de alguna forma el daño causado. En el aspecto civil, esta reparación comprende un resarcimiento pecuniario. Si bien se señala que el daño infringido no puede repararse íntegramente y hacer que las cosas vuelvan a su estado anterior, pero se establece una medida que trate de subsanar de alguna forma el daño provocado.

Sujetos. - Pues en este aspecto, debe existir dos partes, un sujeto activo y otro sujeto pasivo, el primero es quien infiere el daño, ya sea de forma directa o indirectamente, mientras que el segundo es el sujeto afectado por el daño a consecuencia del actuar o abstención del sujeto



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

activo. Es necesario precisar que los sujetos pueden ser una o varias personas. Como en el caso que nos atañe los sujetos afectados o productores del daño podrían ser los socios, sociedad, terceros.

Daño. - Es el detrimento, deterioro, menoscabo a un derecho patrimonial o extramatrimonial de un sujeto.

Pues, para la responsabilidad de los representantes legales de las compañías, el Art 17 de La Ley de Compañías, señala que los representantes legales al exteriorizar la voluntad social y ejecutar los actos sociales ocasionando daños o cometiendo delitos con su actuar, son responsables por estas acciones, y establece: *“Por los fraudes, abusos o vías de hecho que se cometan a nombre de compañías y otras personas naturales o jurídicas, serán personal y solidariamente responsables:*

Quienes los ordenaren o ejecutaren, sin perjuicio de la responsabilidad que a dichas personas pueda afectar; (...)(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Estas situaciones señaladas por la norma pueden ser dolosas, que significa que son las vías utilizadas para inducir al engaño, que es una fuente de un delito civil.(Valdez, Tratado de derecho empresarial y societario, 2015)

El fraude: se produce cuando la actuación aparentemente es respetuosa, pero en el fondo transgrede la ley. Es necesario realizar la distinción con el acto contrario a la ley y el fraude de la ley, el primero ocurre cuando la voluntad de la persona se enfrenta con la voluntad de la ley, por lo que la distinción surge cuando en el acto contrario a la ley comprende que es un acto directo que va en contra del orden normativo; mientras el fraude de la ley es una simulación



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

del sujeto que busca aparentar el respeto de la ley, pero en el fondo materialmente la transgrede.

(Valdez, Tratado de derecho empresarial y societario, 2015)

Abuso del derecho: cuando el titular de un derecho excede los límites del mismo, así desviando la finalidad del ordenamiento jurídico establecido. (Valdez, Tratado de derecho empresarial y societario, 2015)

Así el art 7 de la Ley Orgánica para la defensa de los derechos laborales, agrego in inciso al art 36 del Código Civil señalando: *"Constituye abuso del derecho cuando su titular excede irrazonablemente y de modo manifiesto sus límites, de tal suerte que se perviertan o se desvíen, deliberada y voluntariamente, los fines del ordenamiento jurídico."*(Asamblea Nacional del Ecuador, www.lexis.com.ec, 2012)

Las vías de Hecho: Es el camino o conjunto de hechos que asume la compañía para la realización de los fines, pero estos alejados de los que determina la ley.

En conclusión, no solo los actos antes determinados conllevan a la responsabilidad del representante legal, sino toda actuación de mala fe, dolosa y culposa que produce un daño.

Igual responsabilidad (responsabilidad personal y solidaria), además de la responsabilidad penal la tendrá quien ejecute lo señalado en el art 30 ins. Tercero de la Ley de compañías: *" (...) En igual responsabilidad incurrirán los que a nombre de una compañía, aun legalmente constituida, hicieren negociaciones distintas a las de su objeto y empresa, según este determinado en sus estatutos"*(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Básicamente en el ejercicio representativo por los actos que no están enmarcadas en el objeto social, el representante es personal y solidariamente responsable. La solidaridad que



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

comprende que el afectado por el ilícito cometido podrá reclamar la totalidad del perjuicio ya sea a uno o varios de los que producen el daño, sin que puedan oponer el beneficio de división, sin detrimento de que el responsable plantee la acción de repetición en contra de los demás infractores. La solidaridad significa que cada deudor u obligado, responderá por la totalidad de la misma y no a prorrata de su cuota.(Gaudemet, 1974)

El art 1527 del Código Civil Ecuatoriano en su ins 2 señala la exigencia de una obligación solidaria: “ (...) *Pero en virtud de la convención, del testamento o de la ley, puede exigirse a cada uno de los deudores o por cada uno de los acreedores el total de la deuda; y entonces la obligación es solidaria o in sólidum*”(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)

Si por la ejecución o abstención de las funciones encargadas al representante legal se ocasiona un daño, este puede ser causado: a la compañía, a los socios o a terceros, sin que sean subsidiarias entre sí, sino que son independientes y autónomas, pues la reclamación de una no significa la extinción de otra. La sociedad muy independientemente puede sufrir daños de los que reciban los socios de la compañía, así también como del daño a terceras personas que se relacionen con la sociedad.

Frente al incorrecto ejercicio representativo o abusos del ejercicio representativo, además de que el sujeto activo o pasivo del daño puede ser distinto, también podrán surgir responsabilidades de diversa índole: **civil, penal, e incluso administrativa:**



La responsabilidad Civil.

Para los hermanos Mazeaud: “Una persona es responsable civilmente cuando está obligada a reparar un daño sufrido por otra. (Derecho Ecuador, 2006)

El establecimiento de una responsabilidad civil, busca principalmente una compensación pecuniaria o económica por los daños producidos. El acto ejecutado al amparo de un derecho no da lugar a la responsabilidad por daños y perjuicio, sino que el ejercicio de un derecho podrá irrogar responsabilidad, siempre que implique un abuso del derecho. Esta responsabilidad surge cuando se desvía la acción del propósito legítimo que tiene, entonces este propósito en la representación es el correcto desempeño de sus funciones junto al cumplimiento de los deberes legales estatutarios, una actuación bajo la razón social, respeto de los límites legales y estatutarios, necesarios para la efectiva representación. (Otagui, 1979)

Nuestra legislación en su art 2214 del Código Civil Ecuatoriano: “*El que ha cometido un delito o cuasidelito que ha inferido daño a otro, está obligado a la indemnización; sin perjuicio de la pena que le impongan las leyes por el delito o cuasidelito.*” (Lo subrayado me pertenece)(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)

Por lo que si el representante legal, es sujeto de responsabilidad civil no implica que dicha sujeción elimine una responsabilidad en el ámbito penal, o administrativo, pues la responsabilidad en una materia no comprende que excluye la responsabilidad que pudiera tener en otro ámbito. Tampoco el hecho de concurrir dos tipos de responsabilidades, se trataría de un doble juzgamiento, pues serian obligaciones distintas.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

El art 1572 del Código Civil señala: *“La indemnización de perjuicios comprende el daño emergente y el lucro cesante, ya provengan de no haberse cumplido la obligación, o de haberse cumplido imperfectamente, o de haberse retardado el cumplimiento.*

Exceptúanse los casos en que la ley la limita al daño emergente (...)”(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Pues la responsabilidad civil, comprende la reparación del daño causado, el cual tiene dos aspectos, **1.** El Daño emergente, que es la perdida material de la cosa o bien producto del daño, que se cuantifica simplemente con el computo del valor del bien perdido, o también debe entenderse como el efecto inmediato del daño; mientras que **2.** El lucro cesante, es lo que deja de percibir, a consecuencia o producto del daño, también se lo entiende como el beneficio que se deja de producirse o que se hubiese percibido si no existiera ningún daño, es el efecto secundario del daño. Por lo que en definitiva el daño causado debe ser reparado íntegramente por el sujeto que lo ocasionó.

El Código Civil señala que el daño producto de la representación que puede ser dolosa o no. Pues si al infringir el daño no existió dolo, solamente es responsable de los perjuicios ocasionados al tiempo del contrato, pero en caso de haberse actuado con dolo, es responsable de los perjuicios desde el momento del incumplimiento o retardo de cumplimiento de su obligación. (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)

Cuando existiera un representación conjunta en la que se faculta para actuar de consuno a los representantes legales, y se verifica la ejecución del actos es fácil determinar que todos son responsables por los daños provocados, pero cuando la representación este autorizada a un grupo de representantes que deba tomar las decisiones por el voto de la mayoría, la responsabilidad se determinará y recaerá sobre quienes hayan dado su voto aprobando el acto



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

y su ejecución, dejando liberada la responsabilidad de quien no voto a favor o se abstuvo de votar.

Los requisitos para la existencia de responsabilidad civil son:

- 1. Hecho**
- 2. Perjuicio**
- 3. Culpa**
- 4. Relación de causalidad de culpa y perjuicio.**

1. Hecho.-Es necesario distinguir entre el hecho y los pensamientos, pues estos últimos no tienen mayor valor para el derecho, mientras que los hechos son la exteriorización de las ideas o pensamientos en donde para que un acto externo se considere acción es indispensable el concurso de la voluntad, libre de vicio (error, fuerza, dolo) que para el derecho serán valorados y apreciados en conjunto con las demás circunstancias.(Derecho Ecuador, 2006)

La doctrina jurídica señala que la acción está conformada por dos elementos:

a) Un elemento interior o psíquico; y, **b)** un elemento exterior o físico, que es la manifestación externa a través de un hecho; y que dicha acción puede presentarse tanto por el hecho positivo (acción) o por el hecho negativo (omisión).(Derecho Ecuador, 2006)

No solo la responsabilidad surge por los hechos propios, sino que también podrá surgir a consecuencia de los hechos ajenos (terceros) como en el caso de la delegación de funciones representativas en la que asume la responsabilidad por los hechos del delegado.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

2. Perjuicio o daño. -Es el elemento básico en este tipo de responsabilidad, ya que daño puede ser ocasionado a los intereses personales, los bienes, o también puede ser de una afección de carácter moral. Este elemento es indispensable, pues el hecho por muy reprochable que sea, si no causa un daño, no da lugar a la acción civil.(Derecho Ecuador, 2006)

Nuestro Código Civil no señala expresamente que es el daño, pero se puede deducir de la redacción del artículo 2214, cuando se refiere: *“El que ha cometido un delito o cuasidelito que ha inferido daño a otro, está obligado a la indemnización; sin perjuicio de la pena que le impongan las leyes por el delito o cuasidelito”*(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)

Por lo que el daño se podría definir como: “ El detrimento, deterioro hacia un interés legítimo de otra persona, proferido por la acción u omisión de los deberes, obligaciones asumidas voluntariamente o impuestas legalmente.

3. La culpa. -La culpa es una violación voluntaria o involuntaria de un deber u obligación contraída o impuesta legalmente. Los hermanos Mazeaud la definen como “Un error tal de conducta, que no se habría cometido por una persona cuidadosa (...)”.(Derecho Ecuador, 2006). También se señala a la culpa en términos sencillos, que es un acto ilícito, un hecho contrario al derecho, o el incumplimiento de la obligación de dar, hacer, o no hacer.

El artículo 2229 del Código Civil establece que *“por regla general todo daño que pueda imputarse a malicia o negligencia de otra persona debe ser reparado por ésta”*. (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Es necesario mencionar que el daño, puede darse ya sea por causas voluntarias como dolo, culpa, y por causas involuntarias como fortuito o fuerza mayor, en donde no existe culpa, así “las Partidas” definían al caso fortuito como un suceso inesperado; mientras que la fuerza mayor es el suceso que no se puede prevenir ni resistir. La diferencia del caso fortuito y la fuerza mayor, es que el primero no tiene causa en algún acontecimiento humano, sino por fuerzas naturales; y el segundo al contrario pues tiene causa por fuerzas humanas. (Muñoz, 1952)

La culpa puede ser de 3 tipos, y el art 29 del Código Civil las distingue: “*La ley distingue tres especies de culpa o descuido:*

Culpa grave, negligencia grave, culpa lata, es la que consiste en no manejar los negocios ajenos con aquel cuidado que aún las personas negligentes y de poca prudencia suelen emplear en sus negocios propios. Esta culpa, en materias civiles, equivale al dolo.

Culpa leve, descuido leve, descuido ligero, es la falta de aquella diligencia y cuidado que los hombres emplean ordinariamente en sus negocios propios. Culpa o descuido, sin otra calificación, significa culpa o descuido leve. Esta especie de culpa se opone a la diligencia o cuidado ordinario o mediano.

El que debe administrar un negocio como un buen padre de familia es responsable de esta especie de culpa.

Culpa o descuido levísimo, es la falta de aquella esmerada diligencia que un hombre juicioso emplea en la administración de sus negocios importantes. Esta especie de culpa se opone a la suma diligencia o cuidado.

El dolo consiste en la intención positiva de irrogar injuria a la persona o propiedad de otro.

(Lo subrayado me pertenece)(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

4. Relación de causalidad y perjuicio. -Es la relación, vínculo del hecho que causa el daño con la persona que lo ocasiona. Es decir que la acción u omisión debe ser consecuencia directa y primordial para la producción del daño, y dicho hecho causante de daño debe ser atribuible a un sujeto.(Derecho Ecuador, 2006)

En conclusión, en materia civil básicamente se busca un resarcimiento de índole pecuniario, y por el ámbito penal se busca que un delito cometido sea reprimido con una pena reformativa, mientras que, por la responsabilidad administrativa, se persigue un correcto actuar del ente frente a la entidad controladora (Superintendencia de Compañías y Valores, Registro mercantil, S.R.I)

La responsabilidad penal.

Surge del comedimiento del tipo penal determinado en la ley (Código Orgánico Integral Penal), que trae como consecuencia inmediata la imposición de una pena privativa de libertad.

Los socios realizan sus aportes básicamente para obtener lucro, pero su cumplimiento debe ser a través de medios legítimos, mas no con medios o fines contrarios a derecho peor aún para el cometimiento de delitos o infracciones de carácter penal. Estos delitos no se pueden primordialmente imputar a la sociedad, sino que en principio a su autor o cómplice que pueden ser los representantes legales de los entes. (Pinzon, 1982)

El Dr. Ricardo Andrade, manifiesta: "la responsabilidad penal, es el deber social y legal que atañe a la persona a dar cuenta de lo hecho a de sufrir las consecuencias jurídicas que su acto acarrea. " (Derecho Ecuador, 2005)



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Es indispensable mencionar que en nuestra legislación el objetivo general de la imposición de una pena es prevenir que se sigan dando el cometimiento de delitos, reparación del derecho violentado a la víctima, la rehabilitación y reinserción del infractor a la sociedad. (Derecho Ecuador, 2016)

El artículo 51 del Código Orgánico Integral Penal determina: *“La pena es una restricción a la libertad y a los derechos de las personas, como consecuencia jurídica de sus acciones u omisiones punibles. Se basa en una disposición legal e impuesta por una sentencia condenatoria ejecutoriada”*. (Asamblea Nacional del Ecuador, www.lexis.com.ec, 2014)

El artículo 49 del C.O.I.P, señala la responsabilidad de las personas jurídicas: *“En los supuestos previstos en este Código, las personas jurídicas nacionales o extranjeras de derecho privado son penalmente responsables por los delitos cometidos para beneficio propio o de sus asociados, por la acción u omisión de quienes ejercen su propiedad o control, sus órganos de gobierno o administración, apoderadas o apoderados, mandatarias o mandatarios, representantes legales o convencionales (...)*

La responsabilidad penal de la persona jurídica es independiente de la responsabilidad penal de las personas naturales que intervengan con sus acciones u omisiones en la comisión del delito.

No hay lugar a la determinación de la responsabilidad penal de la persona jurídica, cuando el delito se comete por cualquiera de las personas naturales indicadas en el inciso primero, en beneficio de un tercero ajeno a la persona jurídica. (Lo subrayado me pertenece)(Asamblea Nacional del Ecuador, www.lexis.com.ec, 2014)



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Se pude observar que la responsabilidad penal de las personas jurídicas, pues al ser un ente ficticio al que no se le puede imponer una pena privativa de libertad, solamente cabe una sanción de carácter pecuniaria o administrativa. Pero esta responsabilidad de la persona jurídica es distinta e independiente de la responsabilidad que podría llegar a tener quienes realicen alguna acción u omisión (representantes legales) en el comedimiento del delito, pero bajo la condición indispensable que con el ilícito busque un beneficio para sí mismo o para los socios con ello será también responsable la persona jurídica; pues si el delito busca un beneficio para un tercero que no sea parte de la sociedad, la persona jurídica quedaría libre de responsabilidad, y se debería buscar los responsables de la infracción que podrían ser los funcionarios del órgano representativo primordialmente que son quienes exteriorizan la voluntad social.

Entre los delitos que pueden ser cometidos por los representantes legales están:

Art 180 del Código orgánico Integral Penal. - *Difusión de información de circulación restringida. - La persona que difunda información de circulación restringida será sancionada con pena privativa de libertad de uno a tres años.*

(...)(Asamblea Nacional del Ecuador, www.lexis.com.ec, 2014)

Artículo 186 Ibídem. - Estafa. - *La persona que, para obtener un beneficio patrimonial para sí misma o para una tercera persona, mediante la simulación de hechos falsos o la de formación u ocultamiento de hechos verdaderos, induzca a error a otra, con el fin de que realice un acto que perjudique su patrimonio o el de una tercera, será sancionada con pena privativa de libertad de cinco a siete años.*

La pena máxima se aplicará a la persona que:

(...)(Asamblea Nacional del Ecuador, www.lexis.com.ec, 2014)



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Artículo 205 Ibídem. - Insolvencia fraudulenta. - *La persona que a nombre propio o en calidad de representante legal, apoderada, directora, administradora o empleada de entidad o empresa, simule, por cualquier forma, un estado de insolvencia o quiebra para eludir sus obligaciones frente a sus acreedores, será sancionada con pena privativa de libertad de tres a cinco años.*

Igual pena tendrá la persona que en calidad de representante legal, apoderada, directora, administradora, conociendo el estado de insolvencia en que se encuentra la persona jurídica que administra, acuerde, decida o permita que esta emita valores de oferta pública o haga oferta pública de los mismos(...)"(Asamblea Nacional del Ecuador, www.lexis.com.ec, 2014)

Artículo 207 Ibídem.- Quiebra fraudulenta de persona jurídica.- *Cuando se trate de la quiebra de una sociedad o de una persona jurídica, toda o todo director, administrador o gerente de la sociedad, contador o tenedor de libros que coopere en su ejecución, será sancionada con pena privativa de libertad de tres a cinco años.*(Asamblea Nacional del Ecuador, www.lexis.com.ec, 2014)

Artículo 311 Ibídem.- Ocultamiento de información.- *La persona que, en su calidad de representante legal, director, administrador o funcionario tenga bajo su responsabilidad información económica o financiera de una entidad dedicada a la captación habitual y masiva de dinero, la cual esté obligada a proporcionar y, la oculte a los socios, accionistas o a los acreedores, será sancionada con pena privativa de libertad de tres a cinco años.*(Asamblea Nacional del Ecuador, www.lexis.com.ec, 2014)

Artículo 312 Ibídem. - Falsedad de información. - *Serán sancionada con pena privativa de libertad de tres a cinco años:*



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

(...)

2. Las personas que hayan procedido, en forma fraudulenta, a proporcionar información falsa en las negociaciones objeto de una oferta pública de valores. (Asamblea Nacional del Ecuador, www.lexis.com.ec, 2014)

Artículo 328 Ibídem. - Falsificación y uso de documento falso. - *La persona que falsifique, destruya o adultere modificando los efectos o sentido de los documentos públicos, privados, timbres o sellos nacionales, establecidos por la Ley para la debida constancia de actos de relevancia jurídica, será sancionada con pena privativa de libertad de cinco a siete años.*

Cuando se trate de documentos privados la pena será de tres a cinco años.

El uso de estos documentos falsos, será sancionado con las mismas penas previstas en cada caso. (Asamblea Nacional del Ecuador, www.lexis.com.ec, 2014)

Entre otros delitos en los que pueden verse envuelto el representante legal, por ello obligado a responder penalmente en: Impedimento o limitación del derecho a huelga por parte del trabajador, retención ilegal de aportación a la seguridad social, falta de afiliación al Instituto Ecuatoriano de Seguridad Social, enriquecimiento privado no justificado, abuso de confianza, defraudación tributaria.

Pues a mi criterio en cuanto al planteamiento de la acción penal no solamente puede ser ejercicio con previo acuerdo la Junta General de socios, (Aprobación del ejercicio de la acción de responsabilidad), pues si el delito es de acción pública bastara la concurrencia de uno de los socios ante un fiscal para realizar la denuncia del ilícito y su posterior tramitación por parte del estado. Y de igual forma si fuere un delito de acción privada, con la respectiva denuncia que



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

impulse la causa, pero el socio denunciante o terceros deberá ser quien continúe e impulse la tramitación de la acción a título personal con la acción.

Responsabilidad Administrativa.

Esta responsabilidad sobreviene del incumplimiento de una obligación frente a las entidades de control, como en este caso que nos ocupa primordialmente a la Superintendencia de Compañías Y Valores, Registro mercantil y demás instituciones de control de acuerdo a la rama mercantil a la que se dedique la compañía. Incumplimiento que debe estar tipificado con anterioridad como infracción, la cual conlleva a una sanción de carácter pecuniaria, amonestaciones de carácter disciplinario.

Además, el ejercicio del derecho de reclamación por responsabilidades del representante legal de índole administrativa, no corresponden a los socios o la sociedad ejercer exclusivamente esta acción, sin perjuicio de concurrir al órgano competente para presentar su respectiva denuncia administrativa, pues el órgano facultado para ello es la Superintendencia de Compañías y Valores o también por la relación que tiene la sociedad con el fisco, también con el SRI, Registro Mercantil.

El incumplimiento de la obligación del representante de inscribir su nombramiento con la razón de aceptación que deba hacerlo dentro de los treinta días posteriores a su designación, hace que surja una responsabilidad de carácter administrativa, que deriva en una sanción de la misma índole. El artículo 457 señala un límite a la multa que se podrá imponer de 12 salarios básicos unificados del trabajador en general. "(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Art 25 ins 1 de la ley de Compañías: *“Si el Superintendente no recibiere oportunamente los documentos a que se refieren los artículos anteriores, o si aquellos no contuvieren todos los datos requeridos o no se encontraren debidamente autorizados, impondrá al administrador de la compañía remisa una multa de conformidad con el Art. 457 de esta Ley, salvo que antes del vencimiento del plazo se hubiere obtenido del Superintendente la prórroga respectiva, por haberse comprobado la imposibilidad de presentar oportunamente dichos documentos y datos”*(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Art 131 ins 1 de la Ley de Compañías: *“Sin perjuicio de lo dispuesto en el literal b) del Art. 20, es obligación del representante legal de la compañía de responsabilidad limitada presentar en el mes de enero de cada año a la Superintendencia de Compañías la nómina de las compañías extranjeras que figuraren como socias suyas, con indicación de los nombres, nacionalidades y domicilios correspondientes, junto con xerocopias notariadas de las certificaciones y de las listas mencionadas en el literal h) del Art. 115, que hubieren recibido de tales socias según dicho literal.”*(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

La representación Legal de las compañías en Nombre Colectivo y en Comandita Simple.

El autor Felipe de Solà Cañizares señala: *“Es un principio de las sociedades colectivas, pues se presume que quien es administrador, es también representante de la sociedad”*.(Brunetti, 1960)

En las compañías netamente personalistas estos dos aspectos (Administración y representación) están entrelazados con mayor visibilidad, pues los administradores o representantes necesariamente deben ser socios de la compañía y no puede ser terceros ajenos a la sociedad. Se señala que la administración es un deber, pues se encarga de todas las



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

gestiones internas de la sociedad, mientras que la representación es un poder que la sociedad confiere para que sus actos puedan exteriorizar con los terceros.

La representación en las compañías personalistas, no está regulada específicamente como tal, pero la trata de manera general, pues nuestra legislación no hace una distinción normativa y reguladora de los administradores y representantes legales independientemente, sino que los trata dentro de la misma sección de los administradores, con ciertas pero escasas especificaciones para los representantes que en ocasiones las confunde.

La representación legal en las compañías de Nombre Colectivo, la podrán ejercer todos los socios en el supuesto determinado en la Ley de Compañías en su art 44: "A falta de disposición especial en el contrato se entiende que todos los socios tienen la facultad de administrar la compañía y firmar por ella. (...)". (Lo subrayado me pertenece)(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

En caso de no determinar al administrador o representante legal de la compañía, estas calidades la ostentaran todos los socios, es aquí donde surge una representación conjunta, aunque, en la práctica es inaplicable, pues se señaló anteriormente para la constitución de esta compañía se establece como requisito se determine la persona que tenga la facultad para firmar por la compañía (representar), pues si en el contrato social falta este requisito el juez (Quien aprueba la constitución de estas compañías), no aprobará su constitución, y entonces es imposible que se pueda designar en un acto posterior a la constitución de la compañía.

Como señala la norma en su parte pertinente del art 38 de la Ley de compañías: (...)

El extracto de la escritura de constitución de la compañía contendrá:

(...)



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

3. El nombre de los socios autorizados para obrar, administrar y firmar por ella;

(...)(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

De esta forma, se puede deducir que la designación de representante legal, solamente puede recaer sobre los socios que conforman la compañía, debido a su esencial característica personalista, y además porque la calidad de administradores o representantes solamente la podrán tener los socios de la compañía, sin que haya ninguna posibilidad de que sea un tercero encargado en la gestión de la compañía.

Para el ejercicio de las funciones representativas en las compañías personalistas, no es necesario que la persona llamada a ejercer tales funciones, sea un comerciante determinado por el Código de Comercio como: Quien, teniendo la capacidad de ejercicio, hace del comercio su profesión o su actividad habitual. Y se deduce que quien tiene capacidad legal, también la tiene para el comercio. Pues los representantes legales no realizan actos de comercio en el ejercicio de sus funciones por los actos sociales, sino que exteriorizan la voluntad social que proviene de la compañía, así su voluntad personal es independiente del acto ejecutado por el ente, y en efecto el acto le pertenece a la compañía misma, que si está considerado como acto de comercio.

Además es libre la elección de la o las personas que ejercerán la representación legal de la compañía, sin olvidar que al ser sociedades personalistas, y también por el tema de ser un mandato mercantil su designación se la realizara básicamente por la confianza hacia el funcionario.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

En definitiva, se ha precisado la posibilidad de que las personas jurídicas sean representantes legales en las compañías en nombre colectivo y en comandita simple, pero esto se desvanece totalmente en este tipo de sociedades, en razón que:

1. Solamente los socios podrán ejercer la administración y representación de estas sociedades, sin que lo puedan ser terceros.
2. Las personas jurídicas no pueden ser socios de las compañías en nombre colectivo y en comandita simple.

Obligaciones de los representantes legales en las compañías de nombre colectivo y

Comandita Simple:

1. No tomar interés directa o indirectamente en otra compañía de la misma especie.
2. Presentar si se exigiera una garantía para el ejercicio representativo.
3. Abstenerse del ejecutar los actos sociales, cuando existan opiniones que no tuvieran mayoría absoluta.
4. Actuar bajo la razón social.
5. Ejercer su representación conforme las limitaciones legales, estatutarias y Abstenerse de la realización de actos prohibidos.
6. Ejecutar los actos acordados por la Junta.
7. Ejercer sus funciones con el propósito de precautelar los intereses de la sociedad.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

8. Actuar de buena fe y con lealtad hacia la compañía.
9. Exigir el pago de perjuicios al socio que no hubiera realizado oportunamente su aporte y al socio excluido legalmente, al socio que hubiera realizado operaciones de igual género al de la compañía.
10. Rendir Cuentas, ya que los socios de la compañía frente a esta obligación, tiene el derecho de información para con la rendición de cuentas, tomar las medidas necesarias o preventivas asistidas en derecho para el correcto desarrollo de la sociedad. Estas cuentas las deberán rendir normalmente en periodos semestrales, o cuando la Junta lo requiera, a menos que se haya establecido lo contrario.
11. Presentar la escritura de modificación ante el Juez de lo Civil, en el caso de cambio de la razón social por la administración de nuevos socios, por transferir sus derechos a otra persona
12. Contestar judicialmente la oposición de terceros cuando exista el cambio de la razón social
13. Realizar la publicación del extracto de la escritura de constitución para su aprobación, cuando se realice: la conservación de la razón social, prórroga del plazo de duración de la compañía, cambio de la razón social. (39, 40, 41)
14. Llevar la contabilidad de la compañía, las actas de la compañía.
15. Responde por los perjuicios ocasionados a la compañía por la ejecución de un acto en el que haya existido oposición de los socios.
16. No servirse de la firma o capitales sociales para beneficio propio.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

17. Evitar el cometimiento de fraude en la administración, contabilidad.

18. No ausentarse de su cargo sin causa justa. (Art 82 numeral 1)

19. Inscribir su nombramiento y razón de aceptación en el registro mercantil, dentro de los primeros 30 días de su designación. pues el art 13 de la ley de Compañías: *“Designado el administrador que tenga la representación legal y presentada la garantía, si se la exigiere, inscribirá su nombramiento, con la razón de su aceptación, en el Registro Mercantil, dentro de los treinta días posteriores a su designación, sin necesidad de la publicación exigida para los poderes ni de la fijación del extracto. La fecha de la inscripción del nombramiento será la del comienzo de sus funciones.*

Sin embargo, la falta de inscripción no podrá oponerse a terceros, por quien hubiere obrado en calidad de administrador.

(....) *(Lo subrayado me pertenece)*(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Abuso de la facultad representativa en las compañías en nombre colectivo.

A más de los abusos o exceso del poder representativo, determinado anteriormente para las compañías en general, en la compañía en nombre colectivo y Comandita Simple puede surgir este conflicto de intereses, que atentaría con los principios de lealtad hacia los interés de la compañía, con la actuación de buena fe por parte del representante legal, que en definitiva transgreden el deber primordial de la protección de los interés sociales que se supeditan a los intereses privados o de terceros que busque la obtención de sus beneficios . Este conflicto que se puede observar en el hecho redactado en el art 54 literal b de la Ley de Compañías: *“El socio de la compañía en nombre colectivo tendrá las siguientes obligaciones principales:*



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

b) No tomar interés en otra compañía que tenga el mismo fin ni hacer operaciones por su propia cuenta, ni por la de terceros, en la misma especie de comercio que hace la compañía, sin previo consentimiento de los demás socios; de hacerlo sin dicho consentimiento, el beneficio será para la compañía y el perjuicio para el socio. Se presume el consentimiento si, preexistiendo ese interés al celebrarse el contrato, era conocido de los otros socios y no se convino expresamente en que cesara”(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Entonces este hecho de tomar parte de forma personal o por terceros en otra compañía que tenga la misma finalidad a la cual se dedica la compañía por la que representa, causaría grave peligro para la compañía por la razón fundamental que el representante legal es quien conoce claramente los negocios mercantiles, secretos sociales y más datos o gestiones que solo le pertenece al ente, que serían causa de la posible falta de prosperidad de la compañía, pues al darse este hecho se podrá desvelar esta información en beneficio de otros, causando al mismo tiempo un perjuicio a la sociedad.

El abuso de la facultad representativa en este tipo de compañías es netamente de parte de los representantes legales que son solamente socios de la compañía, quienes son los únicos que podrán ejercer tal función. En definitiva, todo abuso de la facultad representativa causado por dolo o culpa que cause daño ya sea a la compañía, socios, terceros trae como consecuencia la obligación del funcionario de responder ante tales hechos ya sea civil, penal o administrativamente como ya se trató en líneas anteriores.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Responsabilidad de los representantes legales en las compañías en nombre colectivo y en Comandita Simple.

A más de lo determinado por la ley que los representantes legales que ejecutaren los actos o contratos que causen fraudes, abusos o por las vías de hecho utilizadas, son responsables personal y solidariamente por dichos actos.

Ahora, si bien el representante es quien exterioriza o manifiesta la voluntad de la sociedad, que se forma dentro de la junta general de socios, pues también podrá manifestar su desacuerdo por las decisiones tomadas por la junta, oponiéndose a la realización del acto acordado por la junta, pero bajo la condición de que su desacuerdo lo haya manifestó en la misma junta en la que se adoptó tal resolución, y así mismo algún socio haya manifestado su desacuerdo con la decisión. Pero esta oposición al cumplimiento de su función de representación, solo podrá suceder en la ejecución de actos extraordinarios de la sociedad que puedan causar un peligro eminente o perjuicio a la sociedad, terceros. Se concluye que el representante no sea solo un simple portavoz de la voluntad social, sino que un ente con capacidad para discernir lo que ejecutara, siempre en busca de la protección de los intereses de la sociedad, y de esta forma, evitar verse inmerso en algún tipo de responsabilidad.

Pero la responsabilidad podrá también recaer en el representante legal por los actos ejecutados por un tercero, es decir cuando la representación es realizada por un delegado del representante. Pues es responsable de forma indirecta por el hecho positivo o negativo del delegado, que da lugar a posibles reclamaciones en su contra. Es así que el art 47 de la Ley de Compañías: *“El administrador que diere poderes para determinados negocios sociales será personalmente responsable de la gestión que se hiciere. Pero para delegar su cargo necesitará, en todo caso,*



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

la autorización de la mayoría de socios. La delegación deberá recaer en uno de ellos. (Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Para la delegación efectuada por el representante debe estar autorizado por la junta general de socios, y de esta forma nace una relación del tercero (delegado) con el representante, relación que nada tiene que ver en cuanto a responsabilidades de la ejecución de la representación efectuada por el delegado con la compañía, pues por sus actos solamente es responsable el representante, sin perjuicio de las reclamaciones que puede ejercer en contra de su delegado. Además, esta delegación solo podrá recaer sobre uno de los socios, por la característica personalista de la compañía.

También el daño puede ser producido por Dolo, Culpa Grave e inhabilidad para el manejo de los negocios, que son causales para la remoción de su cargo. Que si bien la concurrencia de uno o más podrá ocasionar un daño en la mayoría de la existencia de cada uno de ellos. Temas que en líneas posteriores las mencionaré con mayor detalle.

De esta forma en el ámbito societario, para el surgimiento de la responsabilidad civil, además de los requisitos señalados para que surja dicha responsabilidad, es indispensable distinguir que en las compañías en nombre colectivo el acto ejecutado por el representante legal no debe haber sido ratificado por la junta general de socios, pues de ser así, no habrá lugar a reclamaciones de orden civil. Igual sucede en la compañía en Comandita Simple, solamente con la distinción que sería válida tal ratificación únicamente de los socios comanditados, puesto que la ley prohíbe a los socios comanditarios realizar actos de los cuales se pueda deducir que existió ratificación de las obligaciones contraídas o que vaya a contraer la compañía.

Uno de los ejemplos en donde surge una responsabilidad civil, es cuando el socio realiza operaciones de forma directa o indirecta en otra compañía de la misma especie, sin el



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

consentimiento de los demás, socios, pues de esta forma la compañía podrá si así lo determinare, reclamar la acción de daños y perjuicios o tomar las operaciones como si esta las hubiese realizado la misma compañía.

Es necesario determinar que la ratificación es una aceptación o dar por bien realizadas las acciones hechas por otro, sin poder suficiente, o se la define como la manifestación de voluntad hecha por el titular del derecho con el fin de hacer suyo el negocio jurídico celebrado sin su autorización y consentimiento, aceptando sus efectos desde el momento del hecho.

La ley al referirse a *“siempre que no pueda deducirse de acto alguno la aprobación”*, no determina como se ha de realizar tal ratificación, se deduce entonces que la aprobación pueda ser tacita, y con mayor razón también se admitirá una aprobación expresa.

En las compañías en Nombre Colectivo y en comandita simple, la falta del cumplimiento de la inscripción del nombramiento del representante legal, el representante no podrá oponer tal falta de cumplimiento para evitar responder encubriéndose detrás de la personalidad jurídica de la sociedad, y deberá responder personal y solidariamente ante el tercero, pero en caso que la compañía haya ratificado la actuación del representante, será el tercero quien podrá reclamar en contra la sociedad el cumplimiento de las obligaciones contraídas, pues por ello pasaría a formar un acto social de la compañía.

Ejercicio de la acción de responsabilidad en contra del representante legal por parte de la sociedad en nombre colectivo y en comandita simple.

Para el ejercicio de la acción de responsabilidad civil en contra del representante legal, es necesario la aprobación de la junta general de socios, cuya resolución debe ser aprobada por la



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

mayoría de votos o por el sistema de aprobación (2/3 partes o el 75 %, etc.) acordado para tal efecto en los estatutos.

Pero en caso que existiere uno o más socios que no estuvieren de acuerdo con la resolución que niegue o admita la proposición de la acción de responsabilidad civil en contra del representante legal, podrán ejerciendo su derecho de minoría, recurrir al Juez de lo Civil, a fin de que resuelva si existe o no indicios para plantear la acción.

Pero es necesaria que las acciones de daños y perjuicios deban ser planteadas dentro de los 4 años, contados desde que se efectuó el ilícito, caso contrario prescribirán, y no habrá lugar a reclamaciones posteriores.

Otro aspecto importante es que, dentro del contrato social, no se podrá determinar en los estatutos que el representante legal, no responderá por los daños o perjuicios que pudiera ocasionar a la sociedad, ya que sería contrario al orden público y se las tendrá por no escritas. Ello daría lugar a excesos de la representación sin que existan medidas que corrijan los abusos del ejercicio. (Gaudemet, 1974)

La responsabilidad del representante legal por los perjuicios ocasionados a la compañía, es analizada en su inicio por el órgano de gobierno, el cual determinara si existe causa legal (Compañías personalistas) o necesaria (Compañías capitalistas) para plantear la remoción y el posterior planteamiento de la acción en su contra. Una vez dada la remoción del funcionario, y con el planteamiento de la acción judicial, es el Juez quien verdaderamente hace la valoración de los elementos que acompañaron la conducta que posiblemente dio paso a la infracción del daño, y también es el único órgano (órgano judicial) que determinará si existió o no responsabilidad, el cual ordenará el resarcimiento del mismo con las medidas coercitivas que tiene para alcanzar el cumplimiento de la reparación del daño por parte del causante.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

También este análisis de la conducta representativa la podrán realizar ciertos socios ejerciendo su derecho de minorías, acudiendo al órgano judicial para que determine si existen indicios suficientes y necesarios para el planteamiento de la acción de responsabilidad en contra del representante, una vez que el Juez determine si hubo tales elementos, se requerirá que la acción de reclamación de daños en contra de la compañía se planteada en la misma forma señala en el párrafo anterior, es decir mediante acción judicial.

En cuanto al planteamiento de la acción de responsabilidad, por parte de los socios individualmente considerados o de terceros, la misma no dependerá de alguna decisión del órgano de gobierno de la sociedad, pues su ejercicio solamente dependerá de cada socio o del tercero que se viera afectado y perjudicado por el ejercicio representativo.

Remoción del representante legal en la compañía de Nombre Colectivo y Comandita Simple.

El incorrecto ejercicio de la representación puede ser finalizado, por:

- La petición que hiciere cualquier socio ante la junta general de socios para que dentro del orden del día discutan, voten (mayoría o el voto pactado estatutariamente establecido para ello), y sea tomada como resolución su remoción del cargo. Pues en este caso son los socios quienes deciden si existe causa suficiente para su remoción.
- En su defecto uno o más socios pueden solicitar la remoción del representante legal ante el Juez de lo Civil, quien será el único que valore y analice si en el caso pertinente existe razón justa para la remoción del funcionario.

Como aspecto fundamental en las compañías en nombre Colectivo, Comandita simple, la remoción no podrá ser solicitada por la simple voluntad de los socios, ya que debe ser



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

pretendida solo si existiera una causa legal como: **Dolo, culpa grave, o inhabilidad en el manejo de los negocios** en el ejercicio representativo. Como señala el art 49 de la Ley de Compañías: *“El o los administradores no podrán ser removidos de su cargo sino por dolo, culpa grave o inhabilidad en el manejo de los negocios. La remoción podrá ser pedida por cualquiera de los socios y, en caso de ser judicial, declarada por sentencia”*(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Si bien estas son causas de remoción, a criterio muy personal, también pueden ser antecedentes que darían paso al surgimiento de las posibles responsabilidades civil, penal, administrativas a las que hubiere lugar junto con la reclamación de daños y perjuicios en casi la totalidad de ocasiones de hacerse presente estas causales de remoción, pues son hechos que producen daños de los que se busca un beneficio propio o para terceros. Las causas de remoción, aunque no siempre, pero en su mayoría son un antecedente para dar paso al surgimiento de las posibles responsabilidades civil, penal, administrativas a las que hubiere lugar.

Dolo o Culpa Grave.

Es necesario recordar el clásico adagio en derecho romano señala: “la culpa grave se equipará al dolo”. El dolo o llamado culpa grave, es la vulneración del mínimo de cuidado que se debe tenerse en cualquier gestión. Se determina también que el dolo es todo lo contrario al proceder de un buen hombre, honrado y que busca el engaño del otro. (Muñoz, 1952)

El Código Civil en su art 29 inciso final del Código Civil define al dolo como: *“El dolo consiste en la intención positiva de irrogar injuria a la persona o propiedad de otro”*(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Es decir que es la voluntad o intención de ocasionar un daño a otro, pero como esta intención se encuentra primeramente en el campo subjetivo, debe necesariamente exteriorizarse, materializarse, es decir que no haya duda, pues significa "la intención positiva", en razón que no podría juzgarse posibilidades o subjetividades, que como ya se señaló no tiene mayor trascendencia en el ámbito del derecho, pues es necesaria su existencia material en concreto.

Mientras que irrogar, significa causar, producir, con el que además debe existir un nexo de causalidad entre la intención de causar el daño a otro, y la finalidad dañosa, pues se habla de la concurrencia de estos dos elementos subjetivo (Intención de causar daño) y objetivo (daño).

El dolo no solo significa que solamente podrá ser causado por una acción, pues puede ser causada por la omisión en el cumplimiento de un deber u obligación a la que está llamado a cumplirla de acuerdo a la naturaleza de la función representativa que desempeña.

Si el representante legal de una compañía, ejerce sus funciones con dolo, la compañía es quien asume las obligaciones contraídas, pero es el representante legal quien asume las consecuencias de dolo ante la sociedad por los daños causados por su conducta. (Rodriguez J. , 1981)

Art 1474 Ibídem (...) *"En los demás casos el dolo da lugar solamente a la acción de perjuicios contra la persona o personas que lo han fraguado o que se han aprovechado de él; contra las primeras por el valor total de los perjuicios, y contra las segundas, hasta el valor del provecho que han reportado del dolo.* (Lo subrayado me pertenece)(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)

En lo determinado por la norma, la actuación con dolo del representante legal de una sociedad mercantil, será sancionada con la reparación total de los daños y perjuicios causados por su



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

acción u omisión, pues por la naturaleza de su cargo son quienes han realizado directa o indirectamente los actos conducentes para obtener un resultado dañoso.

El Código Civil determina que el dolo debe probarse por regla general, excepto en los casos que la ley lo presume, pues dentro del caso de la remoción, la acción de reclamación de daños y perjuicios planteadas en contra del representante legal ante el juez, en el que el dolo debe ser probado, pues no existe norma que determine o haga pensar que la actuación de antemano se presuma dolosa, y es el Juez el único en esta instancia quien deberá de valorar y analizar el caso en concreto para determinar la existencia o no de dolo y del daño si es imputable al representante legal.

El ya señalado art 29 del código civil determina a la culpa grave en su inciso 2: *“La ley distingue tres especies de culpa o descuido: (...)*

Culpa grave, negligencia grave, culpa lata, es la que consiste en no manejar los negocios ajenos con aquel cuidado que aún las personas negligentes y de poca prudencia suelen emplear en sus negocios propios. Esta culpa, en materias civiles, equivale al dolo (...)

”(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2005)

Pues la culpa grave es aquel descuido de tal gravedad que incluso la persona negligente y de poco cuidado no lo realiza en su negocio, es decir es un descuido de los deberes, obligaciones más básicas y elementales a las que está llamado en razón de sus funciones. Esta culpa se equipará a haber ejecutado el acto u omisión con dolo, pues el descuido es de tal magnitud, que nuestra ley lo eleva a la misma categoría del dolo.



Inhabilidad en el manejo de los negocios.

Por su parte la inhabilidad en el manejo de los negocios, significa la ejecución de varios actos conjuntos y reiterados, por parte del representante legal demuestran la falta de conocimientos básicos o necesarios para el cumplimiento de los deberes jurídicos adquiridos para el manejo de la sociedad. Es decir, la falta de capacidad o destreza para la administración de la misma, entendiéndose esto bajo el criterio de la falta de aptitudes y conocimientos que deba tener una persona según la especie y características de la gestión a llevarse a acabo.

La extinción de la responsabilidad civil del representante legal de la compañía de Nombre Colectivo y en Comandita Simple.

La responsabilidad que pudiera tener el representante legal por la acción u omisión, que provoque un daño a la compañía, podrá quedar sin efecto o terminará en determinados casos especiales:

- Cuando la Junta General aprueba el acto ejecutado por el representante legal, así lo determina el art 58 de la ley de compañías ya revisado.
- Cuando la Junta General de socios renuncia la reclamación del daño al representante.
- Cuando existe varios representantes legales, y la responsabilidad de los representantes se extingue por quienes no han votado en contra de la decisión adoptada o quienes hayan salvado su voto.
- Cuando el representante ejecuta lo ordenado por la junta, pero en ella el representante ha presentado su disconformidad con tal decisión.
- Transacción.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

- Acuerdo de la Junta de socios de renunciar al planteamiento de la acción de responsabilidad.

Esta extinción de la acción solamente cabe para el ejercicio de la acción civil en su totalidad, y en cuanto a la responsabilidad penal en ciertos casos en razón que si se tratare de un delito de acción publica el Estado es quien ejercerá la acción, sin importar e invalidando si existe o no extinción de responsabilidad por parte de la Junta; y siendo un delito de acción privada, los socios si podrán realizar tal extinción mencionada, de acuerdo a los parámetros penales para la celebración de acuerdos preparatorios.

Por otro lado en la responsabilidad de carácter administrativa no cabe tal extinción pues la transgresión de las normas que contienen una sanción administrativa no son susceptible de que su sanción sea dejada invalida por estas formas antes determinadas.

Prescripción de las acciones de responsabilidad.

La acción de planteamiento por la acción de daños y perjuicios en contra del representante legal, se rigen por las disposiciones del Código Civil, que determina que tales acciones prescribirán en cuatro años contados desde la realización la realización del acto que dio paso a la producción del daño

Pero especialmente la ley determina un tiempo menor, cuando en el art 56 de la ley de Compañías determina que la prescripción del abuso de la razón social, para la ejecución directa o indirectamente de los mismos actos que realiza con la compañía a la cual representa, pues en este caso las acciones para su reclamo, prescriben en tres meses contados a partir del momento de que se tuvo noticia del hecho. Es necesario señalar que este tiempo solo comprende para la situación señalada, pero en los demás casos la prescripción de las acciones es de 4 años.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

La representación legal de las compañías de responsabilidad limitada.

El representante legal de este tipo de compañías podrá ser socios o no, este es un rasgo de una sociedad de capital, pues tal actividad se deja en la posibilidad de estar en manos de terceros.

La representación legal la ejercerá: el presidente, gerente, director, o un órgano colegiado uno o varios administradores.

Aunque la cuestión se ha definido, que las personas naturales o jurídicas podrán ser representantes legales de las sociedades mercantiles, pero algunos autores manifiestan que solamente las personas naturales podrán ser representante de una sociedad mercantil, a pesar que la ley no especifica que deberá ser necesariamente una persona natural, en razón que al ser una persona natural que pueda declarar la voluntad del ente directamente y sin mayores dificultades parar la agilidad que requieren las actividades mercantiles; mientras que siendo una persona jurídica la representante de la sociedad, esta deberá entregar primero su representación a una persona natural, para que este a su vez pueda ejercer la representación de su representado, cuestión muy complica y engorrosa. Pero los criterios a favor de que la representación legal si puede ser ejercida por una persona jurídica, señala que la ley no restringe que el cargo lo puedan ocupar personas jurídicas, pues en el ámbito privado se puede realizar todo lo que no esté expresamente prohibido por la ley. Lo mencionado solamente aplicable a la compañía de responsabilidad limitada, sociedad anónima, comandita por acciones, en razón que la representación puede estar en manos de quienes no sean socios. (Valdez, Sociedad de reponsabilidad limitada, 1975)

Sus funciones tienen en límite temporal de 5 años, y que pueden ser reelegidos indefinidamente.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Quienes no pueden ser representante legal.

Para ser representante legal de la compañía de Responsabilidad Limitada, es necesario tener la capacidad legal. Pero a pesar de tener tal capacidad existen ciertas personas que no podrán representar a la compañía:

- Sus banqueros, arrendatarios, constructores o suministradores de materiales por cuenta de la misma.
- Quienes no tiene capacidad para ejercer el comercio.
- Quienes tiene las prohibiciones para ejercer el comercio de acuerdo al Art 7 del Código de Comercio. (Las corporaciones eclesiásticas, los religiosos, los clérigos, los funcionarios públicos a quienes les está prohibido ejercer el comercio, los quebrados que no hayan obtenido su rehabilitación)

Ejercicio de la facultad representativa en la compañía de Responsabilidad Limitada.

El art 123 de la Ley de Compañías señal: *“Los administradores o gerentes se sujetarán en su gestión a las facultades que les otorgue el contrato social y, en caso de no señalárseles, a las resoluciones de los socios tomadas en junta General. A falta de estipulación contractual o de resolución de la junta general, se entenderá que se hallan facultados para representar a la compañía judicial y extrajudicialmente y para realizar toda clase de gestiones, actos y contratos, con excepción de aquellos que fueren extraños al contrato social, de aquellos que pudieren impedir que posteriormente la compañía cumpla sus fines y de todo lo que implique reforma del contrato social.”*(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

El cargo conferido al representante legal básicamente es un poder general que comprende *el de representar a la* compañía judicial y extrajudicialmente, la facultad de la realización de todos



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

acto o contrato, pero con la primera limitación que nos encontramos es que todas estas actuaciones deben de guardar relación con el objeto social para el cual está constituida, además de limitarse a realizar actos que perturben el cumplimiento de los fines sociales, y actos que conlleven la reforma de estatutos, pues este último le compete exclusivamente la autorización del acto a la Junta. Pero nada impide que se impongan mayores limitaciones al ejercicio representativo, ya sea por los estatutos o por un acuerdo de la Junta General de Socios.

El art 125 ins 1 de la ley de Compañías: *“Los administradores o gerentes, estarán obligados a proceder con la diligencia que exige una administración mercantil ordinaria y prudente.* (...)(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Si la representación legal es conferida a un conjunto de personas, puede existir dos posibilidades, la primera que se faculta para que los representantes actúen conjuntamente, en este caso deberán de obrar como lo dispongan; pero la segunda posibilidad que se les faculte solamente a varios representantes, entonces deberán tomar las decisiones con la mayoría de votos. También se podrá designar a los representantes legales que actúen por separado.

Obligaciones de los representantes legales en las compañías de Responsabilidad

Limitada.

El art 124 de la ley de Compañías, señala que es obligación de los representantes de las compañías:

1. Hacer cumplir la ley, el contrato social, las resoluciones de la Junta: Implica que debe ejercer sus funciones con absoluta diligencia, buena fe, evitando así el infringir daños a la compañía, socios, terceros, el cometimiento de actos ilícitos, o incumplimientos de



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

carácter administrativos ante las entidades de control (Superintendencia de Compañías, Sri, Registro Mercantil, etc.).

2. Presentar el balance anual y la cuenta de ganancias y pérdidas.
3. Presentar la propuesta de reparto de beneficios, en el plazo de 60 días a contarse de la terminación del ejercicio económico.
4. Cuidar que se lleve correctamente la contabilidad y correspondencia con la compañía.
5. Los representantes legales, deberán presentar ante la Superintendencia de Compañías y Valores, la lista de compañías extranjeras que figuren como socias de la compañía de Responsabilidad Limitada indicando los nombres, nacionalidad, domicilios, copia notariada de las certificaciones de:
 - La existencia legal de la compañía, emitida por la autoridad competente en su país.
 - Lista de socios suscrita y certificada ante Notario Público, por el secretario y administrador de tal compañía o en su defecto la persona autorizada para ello, con indicación de nombre, apellido, estado civil si fueran personas naturales o la denominación o razón social si fuesen jurídicas, nacionalidades, domicilios en ambos casos. Las mencionadas certificaciones deben ser autenticada por el cónsul ecuatoriano y apostilladas.

Si esta obligación no se cumple dentro de los tres primeros meses, la norma establece que se puedan entregar dentro de los 5 primeros días del mes de febrero, indicando el socio que incumplió tal obligación.

6. Proceder con la diligencia que exige una administración mercantil ordinaria y prudente:
La actividad mercantil requiere ciertos conocimientos específicos, técnica, experiencia para la actividad mercantil a ejecutarse, y con estos criterios el representante legal



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

deberá de actuar con la diligencia mercantil que la ley exige, esto es que debe de cumplir cabalmente los deberes y obligaciones en razón de su cargo, y además actuar con celeridad y eficacia, pues básicamente en el ámbito de los negocios se requiere tal aptitud para el desarrollo de la sociedad.

7. Inscribir su nombramiento en el Registro Mercantil con la razón de aceptación dentro de los 30 días posteriores a su designación.
8. Llevar bajo su responsabilidad los libros de la compañía como lista de socios, con sus datos personales, direcciones físicas, electrónicas.
9. Realizar las convocatorias a la junta general de socios.

Prohibiciones de los representantes legales de las compañías de Responsabilidad limitada.

1. Como regla general los representantes legales no podrán dedicarse directa o indirectamente a la misma actividad que ejerce la compañía, pues esto causaría una competencia desleal para el interés social. Pero por excepción si podrá realizar tal actividad, bajo la condición que la junta lo autorice. Esta prohibición trae consigo el deber de Lealtad, que es resultado de la confianza que le conceden al funcionario para la administración de bienes ajenos, es decir que comprende también un actuar con Buena Fe en búsqueda de los fines sociales(Halpin, Sociedades Anonimas, 1975)

La lealtad presupone el interés superior de los intereses sociales, por sobre los intereses personales del representante, que tiene gran similitud con el deber de fidelidad al mandato, por ende, es un deber contractual.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

2. Realizar operaciones ajenas al objeto social de la compañía, el primer límite del actuar del representante es el cumplimiento del objeto social, así es que su actividad debe enmarcarse de esta forma.
3. Violar las obligaciones que le corresponden como representante, y como mandatario. Es decir que implica el impedimento de realizar cualquier acto que viole sus obligaciones legales y estatutarias
4. Negociar o contratar por cuenta propia, directa o indirectamente, con la Compañía que representen, pues ello violaría el deber de lealtad frente a la sociedad en razón de su cargo y atentaría con la protección del interés social

Limitaciones de la facultad representativa.

Estas limitaciones al igual que en las demás compañías pueden ser: legales y estatutarias, las estas limitaciones estatutarias no serán válidas en contra de terceros que contraten de buena fe con la compañía, sino solamente en el aspecto interno tendrán validez. Ya que, en el evento de haber restringido el poder representativo, y el representante haya ejecuta el acto a pesar de tal restricción, el tercero que de buena fe que haya contratado con la compañía no puede verse afectado por la restricción del poder, pues es muy difícil conocer las restricciones del poder y ante aquello no puede verse afectado en sus intereses.

Por otra parte, las limitaciones legales, tales como las que no podrán enajenar, hipotecar los bienes sociales sin previa autorización de la Junta general de Socios, entre otras limitaciones que no trae la ley.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Delegación de la facultad representativa.

Pues la delegación de las funciones del representante legal no procederá, lo que significa que no podrá entregar totalmente las funciones que le corresponde, pues fue designado por los socios o el órgano competente en razón a sus aptitudes, confianza personal generada por los socios, de esta forma un tercero es ajeno a esas características y no tiene tal vínculo con la sociedad o los socios.

Pero si podrá obrar por medio de apoderado o representante, para ello si el representante confiere un poder general o para la designación de factores, deberá de alcanzar la autorización por parte de la Junta General de Socios. Pero si el representante confiere un poder especial, no será necesaria tal autorización.

Es importante señalar que, junto con la designación del representante legal, es también útil determinar quién suplirá la falta del representante legal, esta designación deberá constar en los estatutos.

Responsabilidad del representante legal de la Compañía de Responsabilidad Limitada.

El correcto y diligente desempeño de sus funciones como representante legal, no provocaría ningún tipo de responsabilidad, pero, por el contrario, la falta de cumplimiento de sus obligaciones y su actuar en general sin la diligencia que exige la actividad mercantil ordinaria y prudente ocasionaría la obligación de responder por sus actos ante los sujetos pasivos a quienes se haya ocasionado tal daño.

Por lo que la ley determina que quien ordena o ejecute los actos que han causado daño, serán responsables personal y solidariamente ante los terceros perjudicados.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

El art 125 de la Ley de Compañías en su ins. 2 y 3:(...) *“Los que faltaren a sus obligaciones son responsables, solidariamente si fueren varios, ante la compañía y terceros por el perjuicio causado.*

Su responsabilidad cesará cuando hubieren procedido conforme a una resolución tomada por la junta general, siempre que oportunamente hubieren observado a la junta sobre la resolución tomada”(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Pero la norma además de la obligación de responder por los perjuicios causados, establece que pueden existir causas que eximan su responsabilidad cuando a pesar de haberse consumado o ejecutado el acto que haya sido acordado por la junta, previo a esto, el representante legal presento de alguna forma expresa su desacuerdo con tal decisión. En esta circunstancia, se confiere al representante legal la posibilidad de incumplir uno de sus deberes primordiales de su cargo, de ejecutar los actos acordados por la junta, pues ocurriendo lo contrario que se ejecute el acto sin presentar su desacuerdo, se haría parte o sujeto causante de un perjuicio a la sociedad.

A criterio personal, la oposición que puede presentar el representante legal, con el término utilizado por la norma como *“observación”* daría la idea de una especie de consejo, un parecer que solamente libera la responsabilidad que podría tener, pues esta oposición no causaría impedimento para la ejecución del acto, como puede serla ejecución del mismo por otro representante, por ejemplo. Siendo así, se pensaría que el representante legal es solamente un portavoz de la voluntad social, al que se concede la posibilidad de razonar y discernir el acto a llevarse para oponerse a la ejecución o el eminente peligro o daño que causaría a la sociedad. Pero por otro lado se aprecia que un representante legal, es quien exterioriza la voluntad social, y que la sociedad tiene cierta libertad para la ejecución de actos, pues si la compañía busca



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

realizar un acto que le parezca conveniente, aunque podría causar daños a la compañía, el representante deberá sencillamente ejecutarlo y solo tendría la posibilidad de liberarse de la responsabilidad a la que podría tener en caso de no oponerse.

En caso de designar una representación conjunta o la representación de varios representantes en la que se tomara las decisiones con el voto de la mayoría, si esta no se ejecutare conforme lo ordenado, el acto tendrá validez para los terceros que hayan actuado de buena fe, pero por otra parte los representantes que lo ejecutaron violando lo dispuesto responderán ante la compañía por los perjuicios ocasionados.

Para el análisis de la extralimitación de las facultades representativas, es menester transcribir el art 13 de la Ley de Compañías: *"Será ineficaz contra terceros cualquiera limitación de las facultades representativas de los administradores o gerentes que se estipulare en el contrato social o en sus reformas."*(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

Una de las atribuciones de la Junta General de socios es resolver la ejecución de un gravamen o enajenación de inmuebles de la compañía, si en el contrato social no se establece que lo ejecutará otro órgano. Con ello si en el contrato social se determina la limitación representativa en la que requerirá una autorización especial, pero sin especificar quien conferirá tal autorización, y si estas se violan, resultaría que el acto es nulo por la falta de requisito habilitante. Con esta violación se contraviene los estatutos internos y los representantes no podrán oponer tal nulidad ante terceros por su extralimitación, por los que frente a los terceros el contrato es válido, sin perjuicios de las reclamaciones por daños y perjuicio que pudieran realizar los socios en contra del representante. (Valdez, Tratado de derecho empresarial y societario, 2015)



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Pero si en el contrato social se establece que para la realización de la venta y la enajenación de bienes sociales se requerirá la autorización de la junta General de socios, o si no se señala nada en el contrato, y se extralimitan los representantes contratando sin tal autorización, esos contratos son nulos por falta de la formalidad que habilitante, y la extralimitación es oponible a terceros por que la violación es hacia la disposición legal del Art 118 literal h (Autorización para la enajenación e hipoteca de la Junta) y no hacia una disposición interna, de este forma no es posible la aplicación de la oponibilidad de las limitaciones a terceros que se establezcan en el contrato social o en una reforma, por lo que la violación se da a la norma legal. En este caso los contratos son nulos, inválidos e ineficaces incluso frente a terceros. (Valdez, Tratado de derecho empresarial y societario, 2015)

Responsabilidades civiles y penales del representante legal.

El representante legal de esta compañía responderá civilmente, sin perjuicio a la responsabilidad penal que tuviera por:

1. Consignar datos inexactos, con conocimiento de tal inexactitud en documentos que deban inscribirse en el Registro Mercantil, o proporcione datos falsos de las aportaciones sociales o del capital de la compañía.

Pues en este punto el representante legal debe responder administrativamente ante el Registro Mercantil; y civilmente por los perjuicios ocasionados a la sociedad o a los socios, o terceros e incluso penal por que podría darse el caso de la falsificación de documentos privados o públicos.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

2. Proporcionar datos falsos por el pago de las garantías sociales, para así alcanzar la inscripción de la disminución de capital en el Registro mercantil, a pesar de que se haya autorizado la Superintendencia de Compañías y valores la disminución de capital
3. Formar o presentar balances e inventarios falsos.
4. Ocultar o permitir la ocultación de bienes de la compañía.

Además de acuerdo al art 128 de la Ley de Compañías, se deduce que tienen responsabilidad, cuando:

5. Causen daño a la compañía por dolo, abuso de facultades, negligencia grave, o incumplimiento de la ley o el contrato social.
6. Produzcan lesión a los intereses directos de los socios o de terceros (acreedores de la compañía)
7. Propusieran la distribución de dividendos ficticios. (Estafa)
8. No realizar el inventario o el presentarlos fraudulentamente. (Estafa)

En estos dos últimos literales, responderán penalmente por el delito de estafa, a más de la responsabilidad civil que dieran lugar.

La enumeración no es excluyente, pues no significa que quien incurra solamente en esta enumeración, responderá civil o penalmente según el caso, pues estas son unas de las causas que dan lugar a dichas responsabilidades pudiendo existir otras causas por las que el funcionario deba responder. Pero en general debo señalar que todo daño que pueda reputarse a un sujeto, da paso al nacimiento de una obligación de resarcir los daños y perjuicios ocasionados al afectado.



Exoneración y Extinción de la responsabilidad.

Para tratar este tema es necesario referirse a las normas que regulan la Sociedad Anónima, ya que la misma norma de la extinción de responsabilidad, en las compañías de Responsabilidad Limitada se remite a las mencionadas. Por ello el tema será tratado en líneas posteriores.

Renuncia y Remoción de los Representantes Legales.

La renuncia es el acto unilateral a través del cual el funcionario a quien se le ha encargado la representación legal deja de actuar por voluntad propia.

La renuncia no requiere ser aceptada por parte de la compañía, pero si conocida por la Junta, y para que el representante pueda cesar de sus funciones es necesario que sea legalmente reemplazado o hayan transcurrido 30 días desde presentada su renuncia.

En cuanto a la remoción, la Junta General de socios es el órgano competente para remover al representante de su cargo, en caso del incumplimiento de sus obligaciones legales o estatutarias impuestas. Para ello la junta deberá de resolver la decisión de remoción con una mayoría que represente como mínimo las 2/3 partes del capital pagado concurrente a la sesión, esta es una mayoría reforzada. Decisión que no podrá ser apelada por los socios.

La remoción es un acto facultativo de la junta general de socios, pero por excepción la remoción es obligatoria en los casos cuando:

1. Causen daño a la compañía por dolo, abuso de facultades, negligencia grave, o incumplimiento de la ley o el contrato social.
2. Cuando causen lesión a los intereses directos de los socios o de terceros (acreedores de la compañía)



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

3. Propusieran la distribución de dividendos ficticios.
4. No realizar los inventarios o presentan fraudulentamente.

Pero si un socio denuncia irregularidades en la representación, y no se adoptan las medidas necesarias para corregirlas, los socios que representen por lo menos el 10 % del capital social, tienen la facultad de solicitar la remoción del representante al Juez de lo Civil. Para que la remoción surta efecto, deberá de inscribirse en el Registro Mercantil en todos los casos.

También en términos generarles el art 114 de la Ley de compañías en su literal g determina que la revocación podrá ser solicitada por causas graves, como el faltar gravemente a sus deberes de representante legal, realizar a sabiendas actos ilegales, incapacidad para administrar, incumplimiento de sus obligaciones.

Estas acciones de remoción en contra del representante legal prescriben en el plazo de tres meses.

La representación Legal en la Sociedad Anónima.

La representación podrá ser ejercida por funcionarios quienes podrán ser socios o no de la compañía, cuestión que denota la característica capitalista de la compañía pues ya se desliga que esta función la puedan tener únicamente los socios y se da la opción a que pueda ser ejercida por terceras personas ajenas al ente.

Par ser representante de la Sociedad Anónima es requisito indispensable:

- Capacidad Legal.

No Pueden ser representante de la Sociedad Anónima:



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

- Estén dentro de las prohibiciones del Art 7 de comercio: Las corporaciones eclesiásticas, los religiosos y los clérigos; Los funcionarios públicos a quienes está prohibido ejercer el comercio; y Los quebrados que no hayan obtenido rehabilitación.
- Sus banqueros, arrendatarios, constructores o suministradores de materiales por cuenta de la misma.

El nombramiento de quien ejercerá la representación legal y extrajudicial deberá inscribirse en el Registro Mercantil de forma obligatoria, pues esta designación deberá constar junto con la escritura de constitución.

Los nombramientos de los representantes, su número, la fijación de garantías que debe rendir los representantes podrán constar por acuerdo de la Junta o en su defecto en el contrato social, pero en la práctica tal designación no podrá ser realizada mediante acto posterior a la constitución por la Junta, porque uno de los requisitos de la escritura de constitución es que consten las personas que ejercen la representación legal, pero si este faltare la Superintendencia de Compañías y Valores no podrá aprobar su constitución.

Si existen representantes que deban actuar de consuno, la oposición de uno de ellos impedirá la consumación del acto. Pero de existir 3 o más representantes deberán actuar de acuerdo al voto de la mayoría, y de darse la actuación quebrantando lo mencionado, el acto nace a la vida jurídica respecto a terceros de buena fe, pero los representantes responderán por los perjuicios que se generen.

La estructura de la representación y la administración, deberá estar fijada por la escritura de constitución, y puede ser ejercida por una persona como gerente, director, administrador o por



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

un organismo social, llamado *El Consejo de Administración*, que actuará a través de su presidente.

La retribución a los representantes legales será establecida en el contrato social, y en caso de omisión la realizará la Junta general de accionistas sino se encomendó tal obligación a otro órgano. Esta retribución podrá ser satisfecha con el pago de utilidades, pero para el efecto, se deberá haber hecho el pago los socios, trabajadores y al fisco.

Ejercicio de la Facultad representativa en las Sociedades Anónimas.

El Art 253 de la Ley de Compañías: “ *La representación de la compañía se extenderá a todos los asuntos relacionados con su giro o tráfico, en operaciones comerciales o civiles, incluyendo la constitución de prendas de toda clase. El contrato podrá limitar esta facultad. Se necesitará autorización de la junta general para enajenar o hipotecar los bienes sociales, salvo el caso en que ello constituya uno de los objetos sociales principales o conste expresamente en los estatutos.*”(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

La facultad representativa conferida al funcionario o al órgano colegiado, es un poder más amplio que en las demás compañías, pues además de tener el poder para la realización de todo acto relacionado con el giro del negocio, podrán constituir prendas ya sea comercial, industrial o agrícola, esto sucede en función que son compañías de gran escala que requieren mayor inversión para sus negocios, por ello también de forma general se les concede a los representantes tal facultad.

Incluso si la compañía tiene como objeto social la enajenación o hipoteca de bienes, no requerirá tal autorización de la Junta, pero si no tuviera este objeto principal o la autorización



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

estatutaria para la ejecución de dichos actos, estará en la necesidad el representante legal de obtener autorización especial para la ejecución de estos actos. Por ello el ejercicio representativo tiene limitaciones de carácter legal y estatutario. En cuanto a las limitaciones legales están las ya mencionadas (Venta, hipoteca bienes sociales) además de la limitación primordial que el ejercicio debe enmarcarse dentro del objeto social de la compañía; y en tanto las limitaciones estatutarias se determinaran en los estatutos de la compañía.

En términos generales y de acuerdo al Art 262 de la Ley de Compañías: “ *El administrador desempeñará su gestión con la diligencia que exige una administración mercantil ordinaria y prudente.*”(Congreso Nacional del Ecuador, <http://www.lexis.com.ec>, 2001)

El término administrador utilizado en las normas legales de la Ley de Compañías, también comprende la figura del representante legal, pues la ley de Compañías no especifica concretamente como se ha de llevar la función del administrador y las del representante legal, ya que estas dos funciones están íntimamente ligadas, por ello la nuestra legislación las trata sin distinción o precisión. Con ello el ejercicio representativo en las compañías debe tener un cuidado especial, pues “*la diligencia que exige una administración mercantil ordinaria y prudente*”, significa un conjunto de aptitudes, destrezas, características de prontitud, celeridad, que requiere una administración mercantil, pues en este ámbito de los negocios es necesario todo ello para efectivizar, ejecutar los mismos con eficacia, y estas aptitudes las realizaran en forma habitual, cotidiana, juiciosa, sensata.

También se puede entender como el cuidado de un ordenado empresario que administra un negocio de una rama específica del comercio, pero esta diligencia que se señala es distinta a la del código Civil: “*De un buen padre de familia*”, el mismo que en cambio comprende un



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

cuidado minucioso, pero sin conocimientos específicos, en cambio la diligencia mercantil debe comprender un cuidado profesional específico en una rama determinada del comercio.

En estos tiempos se habla de un "Buen Gobierno Corporativo" que es el conjunto de normas que regulan el diseño, integración y funcionamiento de los órganos de gobierno que buscan llevar a la compañía de una manera más técnica y responsable. (Valdez, Tratado de derecho empresarial y societario, 2015)

Dentro de la compañía puede suceder que exista conflicto de interés entre el representante y la compañía, en el cual debe primar el interés de la sociedad por ello se recomienda que en los estatutos deba existir la forma en la que se resolverá tal problema. El conflicto puede ser permanente o esporádico, en la primera la situación sería una causa de dimisión obligatoria o cese de las funciones permanentes como representante; y en el segundo se debe plantear el procedimiento a seguirse para que la Junta de accionistas resuelva la remoción del representante, sin antes señalar que en ambos casos los conflictos deben ser comunicados a la compañía.

Es facultad de la compañía solicitar garantías a los representantes legales, a fin de garantizar el correcto desempeño del mismo, y en caso de existir la obligación de responder del funcionario, previa sentencia ejecutoriada que determine la existencia de responsabilidad la compañía podrá hacer efectiva la garantía para el cobro de los perjuicios ocasionados.

Obligaciones de los representantes legales de la Sociedad Anónima.

Si bien la norma señala a los administradores, pero en realidad estas obligaciones las deberán cumplir primordialmente los representantes legales, y estas son:



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

1. Cuidar y llevar bajo su responsabilidad los libros de: La correcta integración de capital, sus aumentos o disminuciones, activos y pasivos, libros de las acciones, transferencia de acciones, libro de contabilidad, activos de la compañía, actos societarios, utilidades repartibles o por repartirse corresponden a las realmente liquidas de cada ejercicio, actas de la junta general de accionistas, acta de las juntas de administradores o directores, consejo de administración o vigilancia.
2. Entregar a los comisarios y a la Junta General, por lo menos una vez al año un informe de la situación de la compañía, balance, inventario detallado, cuenta de pérdidas y ganancias. Si el representante legal no entregare el balance, seria causal de remoción, además de los posibles perjuicios que podría causarse a la compañía.
3. Proceder a la liquidación de la compañía cuando no se haya designado liquidador, salvo disposición en contrario de los estatutos.
4. Presentar ante la Junta la propuesta de dividendos, balances, cuenta de ganancias y pérdidas, dentro de los 3 meses posteriores a la finalización del ejercicio fiscal.
5. Convocar a la Junta General de accionistas de acuerdo a la ley y estatutos, en especial cuando la compañía ha disminuido su capital, para que resuelva la situación.
6. Actuar como secretarios en las juntas, cuando en los estatutos no se atribuye tal calidad a algún funcionario.
7. Entregar al Superintendencia de Compañías Y Valores: la lista de compañías extranjeras que figuren como socias de la compañía de Responsabilidad Limitada indicando los nombres, nacionalidad, domicilios, copia notariada de las certificaciones de:
 - La existencia legal de la compañía, emitida Por la autoridad competente en su país.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

- Lista de socios suscrita y certificada ante Notario Público, por el secretario y administrador de tal compañía o en su defecto la persona autorizada para ello, con indicación de nombre, apellido, estado civil si fueran personas naturales o la denominación o razón social si fuesen jurídicas, nacionalidades, domicilios en ambos casos. Las mencionadas certificaciones deben ser autenticada por el cónsul ecuatoriano y apostilladas. Que podría entregarse hasta el 05 de febrero.
- 8. A comunicar la transferencia de acciones a la Superintendencia de compañías y valores, indicando nombre y nacionalidad del cedente y cesionario, dentro de los 8 días posteriores a la inscripción en el libro de acciones y accionistas
- 9. Enviar a la Superintendencia, dentro de los primeros 4 meses del año copia del balance general anual, estado de cuenta de pérdida y ganancias aprobada por la Junta, nómina de administradores, representantes legales y accionistas, informe de administradores y comisarios, entre otros datos que exija la ley o reglamentos.
- 10. Pagar las debidas contribuciones a la Superintendencia de Compañías y Valores.
- 11. Cumplimiento fiel de las obligaciones impuestas por los estatutos y las provenientes del mandato
- 12. Ejecución de los acuerdos legítimos de la junta, con excepción de los que provocan perjuicio a la compañía.
- 13. Inscribir su nombramiento, con la razón de aceptación en el registro Mercantil, en el dentro de los 30 días posteriores a su designación, su falta de inscripción no será podrá oponer frente a terceros.
- 14. Desempeñar su función con la diligencia que una administración mercantil ordinaria y prudente.

Prohibiciones del representante legal.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

- No podrán realizar actos sociales ajenos al objeto social señalado en la escritura de constitución. Como se había manifestado en líneas anteriores, es también es un límite del ejercicio representativo. En caso de contravención de lo dispuesto los representantes serian solidariamente responsables con los terceros, por nulidad que puedan ocasionar.
- No contratar de forma directa o indirecta con la compañía de la cual son representantes legales. Es necesario señalar que de acuerdo a la doctrina 43 de la Superintendencia de compañías y valores, ya derogada, es posible que la misma persona pueda ser representante de dos sociedades que contraten entre sí, siempre que en la operación se actúe de buena fe y no viole norma alguna, pues no se puede prohibir ninguna acción que no prohíba la ley. (Valdez, Tratado de derecho empresarial y societario, 2015)
- No pueden votar en: Aprobación de balances, deliberación de su responsabilidad, por las operaciones que tengan intereses opuestos a la compañía, pues si votarían acarrea la nulidad de la resolución.

Renuncia o remoción del representante legal.

Sus nombramientos serán temporales y podrán ser removidos en cualquier tiempo por la Junta General de Accionistas, sin la necesidad de la existencia de una causa justa como sucedía con las compañías personalistas. En caso de ser administrador único, sus funciones concluirán hasta ser reemplazado o por haber transcurrido 30 días desde que se presentó la renuncia, y en caso de ser un órgano encargado de la administración, la renuncia surte efecto desde la presentación ante el organismo sin necesidad de aceptación. La renuncia puede ser presentada por cualquier medio del que quede constancia del hecho, y debe ser conocida no necesariamente por la junta general de accionista, sino basta por el presidente de la junta. Además, la renuncia debe ser marginada en el nombramiento que se inscribió en el Registro Mercantil. Y sus funciones



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

normalmente no finaliza en la conclusión del plazo, sino hasta cuando el sucesor tome posesión del cargo.

En cuanto a la renuncia, surge la cuestión ¿si el representante legal renuncia sin haber presentado la constancia de la misma, que más bien se deberá denominarse un abandono del cargo, podrá de esta forma provocar un perjuicio a la compañía? De esta forma el actuar del representante legal de seguro ocasionaría algún perjuicio a la compañía, porque al abandonar su cargo, las relaciones de la compañía con terceros no podrán ser ejercidas y se afectarían incluso con la paralización del negocios entablados o por entablarse de la compañía, lo que devenga en un perdida pecuniaria para la compañía y se daría paso al surgimiento de una responsabilidad civil del representante legal por el hecho de haber dejado a la compañía sin la persona que lo representare en las relaciones externas de la compañía.

La remoción puede ser acordada por la junta en cualquier tiempo. A pesar que la facultad de removerlo pueda ser encargada a otro órgano, no significa que la Junta no lo podría hacerlo, pues la facultad legal que se confiere a la junta se encuentra en primera posición, y en su defecto lo podrá realizar el órgano designado estatutariamente. (Valdez, Tratado de derecho empresarial y societario, 2015)

Delegación de la representación.

No es precedente la delegación de las facultades del representante legal, pero si podrá obrar por medio de apoderados, para los actos que este facultado. La norma lo que busca es que el representante no se despoje de su cargo confiriendo todas las facultes que solo a él le competen como representante legal de la compañía. Si el representante confiere un poder general o



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

confiere la facultad de designar factores, es necesario que el órgano que lo designo autorice tal acto; pero si el representante confiere poder especial no necesitara de tal autorización.

Cuando falte el representante legal, los estatutos determinaran quien suplirá al funcionario, pero en caso de no establecer aquello, el o los comisarios convocaran a la junta con la finalidad que nombre al representante legal, previa comunicación a la Superintendencia de Compañías y Valores, la que designara al representante provisional, hasta la reunión de la Junta. El administrador encargado no podrá realizar nuevas operaciones societarias dentro de la compañía, pues se limitará a continuar las ya iniciadas.

El delegado del representante legal responderá ante su mandante por la gestión de su labor, pero es el representante legal quien responderá por los actos de su delegado ante la compañía.

La Responsabilidad de los Representantes legales en las Sociedades anónimas.

El correcto desempeño de la actividad representativa, pues ejerciendo una verdadera representación, no acarrearía ningún tipo de responsabilidad; pero si este ejercicio representativo causa básicamente algún tipo de daño ya sea a terceros, socios, la compañía, nace la obligación de responder por los daños ocasionados o por el incumplimiento de los deberes y obligaciones legales, estatutarias, incumplimiento de los deberes que provienen del mandato, actuación culposa, dolosa.

La ley de compañías en su art 255 señala que la responsabilidad del representante surge cuando:

1. Incumplimiento de las obligaciones legales, estatutaria y que nacen del mandato.
2. Contravenir los acuerdos legítimos de la Junta.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Por su parte son responsables solidariamente los representantes para con la compañía y terceros:

- Por la certeza del capital suscrito, y la entrega de los bienes aportados por los accionistas. En caso de violación incurrirían en el delito de estafa.
- De la verdadera existencia de los dividendos declarados.
- Por la existencia de los libros de la compañía y su exactitud.
- Del cumplimiento de las formalidades para correcta existencia de la compañía.

Además, son solidariamente responsables:

- En las relaciones del trabajador con la compañía. Con respecto al representante que realice la contratación y dentro del tiempo de sus funciones. (afiliación al IESS,)(Valdez, Tratado de derecho empresarial y societario, 2015)
- Para los efectos tributarios, sin perjuicio de que pueda recuperar el valor pagado en contra del contribuyente. (Valdez, Tratado de derecho empresarial y societario, 2015)

Es menester señalar que de existir alguna estipulación que tienda absolver a los representantes legales, la cual se reputara nula. Pues de permitirse la existencia de estas cláusulas, daría paso a un fácil abuso de las facultades representativas que afectaría gravemente al interés de terceros.

Por otra parte, si existe extralimitación de facultades del representante constantes en los estatutos, los actos celebrados violentando lo señalado, son nulos, y los representantes no pueden alegar tal nulidad que proviene de su extralimitación, siendo los contratos válidos y eficaces así lo que se ha trasgredido son los estatutos internos, sin perjuicio de la reclamación de perjuicios por parte de los socios en su contra. (Valdez, Tratado de derecho empresarial y societario, 2015)



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Dentro de la Sociedad anónima la facultad del representante es amplia, pero la limita cuando se trata de la enajenación o hipoteca de bienes sociales, por lo que se determina que si la enajenación e hipoteca es una actividad principal del objeto social de la compañía o consten en los estatutos que para tales actividades no se requerirá de dicha autorización, la ley determina que no requerirá la autorización para la celebración de los actos señalados.

Si a los representantes no se les exonero en los estatutos de obtener la autorización para la enajenación e hipoteca, o si estos actos no son los comprendidos dentro del objeto social, así en estas circunstancias si el representante se extralimita, los actos o contratos celebrados con la violación a lo determinado son nulos por falta de formalidad habilitante prevista en la ley, en donde existe violación de la ley, específicamente de la autorización que deben tener los representantes para la celebración de los actos determinados (Art 253), y no es aplicable el art 12 de la ley de Compañías (*Sera ineficaz contra terceros cualquier limitación de las facultades representativas de los administradores o gerentes que se estipulan en el contrato social o en sus estatutos*) y la nulidad por parte del representante no es oponible frente a terceros , por lo tanto los actos son inválidos e ineficaces. (Valdez, Tratado de derecho empresarial y societario, 2015)

Pero si la representación está encomendada a dos administradores en conjunto, la oposición al acto de uno de ellos, no significa que la compañía podrá alegar la inoponibilidad del acto respecto a terceros de buena fe, pues el acto resultaría valido y eficaz, sin perjuicios de los accionesciviles de perjuicio en contra del funcionario que lo ejecuto. (Valdez, Tratado de derecho empresarial y societario, 2015)

Así, mismo si los representantes legales o las personas que integran el órgano, que hayan intervenido en la decisión adoptada, serán solidariamente responsables, pero las personas que



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

forman parte del órgano que no hubieran asistido a la junta en la que se adoptó la resolución o votaron en contra o salvado su voto quedan excluidas de esta obligación de responder. (Valdez, Tratado de derecho empresarial y societario, 2015)

Exoneración y extinción de la responsabilidad del representante legal.

Existe la posibilidad que el representante no este llamado a responder por su actuación en el desempeño de funciones, es decir que, a pesar de la existencia del hecho y perjuicio, la responsabilidad del representante legal se exonera, para lo que deberá de cumplir con los siguientes requisitos:

- No exista culpa en su proceder.
- Hacer constar su inconformidad dentro de los 10 días posteriores al conocimiento de la resolución de la Junta y dieron noticia inmediata a los comisarios.

Por otro lado, a pesar de existir la responsabilidad por parte del representante legal, es posible que no tenga que responder solamente frente a la compañía, o también llamada extinción de responsabilidad, cuando:

1. Se apruebe sus balances y anexos, exceptuándose cuando:
 - La aprobación se realizó con datos no certeros.
 - Exista acuerdo expreso de reservar o ejercer la acción de responsabilidad.
2. Han procedido de acuerdo a la resolución de la junta, excepto cuando tales acuerdos sean visiblemente ilegales.
3. Se aprueba o ratifica la gestión representativa.
4. La compañía renuncia expresamente a plantear la acción al representante.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

5. Acuerdo de la Junta de Transacción, siempre que no existan accionistas que representen la décima parte del capital pagado y se opongan ello. La aprobación implica la destitución de los representantes.
6. Cuando la representación está a cargo de un órgano colegiado: Cuando el o los funcionario no hubiera asistido a la reunión o hubiesen votado en contra o salvado su voto.(Valdez, Tratado de derecho empresarial y societario, 2015)

Ejercicio de la acción de responsabilidad de la compañía.

La acción de ejercicio de la responsabilidad de la compañía en contra del representante, conlleva la destitución del funcionario. Para que la compañía pueda ejercer la acción, es necesario que exista como requisitos previos a plantear judicialmente la acción:

- Acuerdo de la Junta. hay que señalar que puede adoptarse esta resolución aun cuando no esté dentro del orden del día. Pero los representantes no podrán votar en las deliberaciones respecto de su responsabilidad. Por su parte los accionistas no podrán apelar la resolución que establezca la responsabilidad del representante.
- La Junta designará la persona que ejerza la acción a nombre de la compañía.

En cambio, la acción individual de terceros o de los socios en contra del representante, es una acción individual e independiente de la resolución del órgano de gobierno de la compañía, pues esta reglada por la responsabilidad civil.

Análisis comparativo con la legislación de Colombia.

Es necesario determinar que la regulación de las sociedades mercantiles de Colombia y nuestra legislación ecuatoriana tienen gran similitud.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Como punto de partida mencionare que la legislación de Colombia concibe la relación del representante legal con la sociedad mercantil, como un mandato comercial, contrato que se celebra con la finalidad que una parte (mandatario) se compromete para celebrar o ejecutar acto e comercio por cuentas de otras (mandante), bajo la representación del mandante.

Dicho mandato se encuentra sujeto a parámetros o limitaciones, que en caso de contravenirlas acarrea una responsabilidad personal de quien lo ejecuta.

En cuanto a la terminología utilizada por la legislación colombiana, es similar a la ecuatoriana puesto que el uso del término de administrador, también comprende la regulación para los representantes legales.

La forma de ejercer la representación legal en las sociedades mercantiles de Colombia se determina en la escritura de creación de la sociedad, pues es allí donde se señalará la persona que ejerza la representación legal, sus facultades y obligaciones. Para que estas limitaciones tengan valides ante terceros deberán de constar en el contrato social e inscritas en el registro mercantil.

Dentro de la legislación colombiana, las facultades del representante legal se limitan o circunscriben básicamente a la ejecución de actos sociales en relación con el objeto social para el cual se constituyen las sociedades.

Por ello significa que solamente el representante legal podrá hacer uso de la firma social, pero para sus actos en su función comprometan a la sociedad es necesario que el acto corresponda al objeto social.

Así los representantes legales por su incorrecto actuar o por extralimitación de facultades, acarrea la sujeción de una responsabilidad personal e ilimitada (responden con su patrimonio personal) por las obligaciones sociales. También la normativa colombiana, señala que podrán



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

ser responsables por los perjuicios que causen a terceros, asociados, sociedad en el ejercicio de sus funciones.

Así el Art. 308 Código de comercio de Colombia: *“Responsabilidad de los administradores. Los actos ejecutados por los administradores bajo la razón social, que no estuvieren autorizados estatutariamente o fueren limitados por la ley o por los estatutos, solamente comprometerán su responsabilidad personal. Además, deberán indemnizar a la sociedad por los perjuicios que le causen y, si se trata de socios, podrán ser excluidos”*. (Presidencia de la República de Colombia, 1971)

Con mayor precisión el Art. 200 del Código de comercio de Colombia. En su parte pertinente señal - **Responsabilidad de los administradores.** *Modificado por el Art. 24 de la Ley 222 de 1995. Los administradores responderán solidaria e ilimitadamente de los perjuicios que por dolo o culpa ocasionen a la sociedad, a los socios o a terceros.*

(...)

En los casos de incumplimiento o extralimitación de sus funciones, violación de la ley o de los estatutos, se presumirá la culpa del administrador.

(...)

Se tendrán por no escritas las cláusulas del contrato social que tiendan a absolver a los administradores de las responsabilidades ante dichas o a limitarlas al importe de las cauciones que hayan prestado para ejercer sus cargos.

(...)(Presidencia de la República de Colombia, 1971)

Nuestra legislación determina la forma en la que se ha de ejecutar la representación en términos generales como una administración mercantil ordinaria y prudente, pero a diferencia de la



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

legislación Colombiana que determina en términos sencillos que la obligación de resarcir los daños causados por el administrador nace cuando este haya actuado con dolo o culpa, estos daños se pueden provocar a la compañía, socios, o a terceros; que significa intrínsecamente que busca un actuar con diligencia y prudencia en su actividad. Por lo que existe una distinción tan solo semántica de su redacción en ambas legislaciones, ya que buscan el mismo fin de regular una actuación con diligencia para evitar responsabilidades posteriores. Con lo que se define en términos sencillos que todo representante legal que por su actuar provoque un daño, está obligado a repararlo de forma personal, razón por la que su actuar debe enmarcarse estrictamente dentro de las facultades concedidas.

Para determinar la responsabilidad del representante en Colombia es necesario tener presente el Art 830 del Código de comercio de Colombia: *"El que abuse de sus derechos estará obligado a indemnizar los perjuicios que cause"* (Presidencia de la República de Colombia, 1971)

En Colombia se presume la culpa del administrador, en caso de ocurrir en un hecho contrario a derecho, o los pactos de la sociedad cuestión que se explica, pues la función de representante debe ser con total cautela y prudencia. Por lo que es necesario determinar los deberes de los representantes para así tratar de evitar la omisión del mismo y provocar un daño que deba repararlo. Entre algunos de los deberes están: Presentar un detalle de la cuenta de pérdida y ganancias de cada ejercicio social, dar aviso de la fusión de la compañía través de un diario, etc.

La legislación en colombiana al igual que la ecuatoriana contempla tres tipos de responsabilidad: civil, penal o administrativa que puede agruparse por un mismo hecho con gran igualdad que la maneja nuestra legislación



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

La designación del representante no es inamovible, pues previo acuerdo de la junta podrá decidirse su remoción, y cualquier cláusula que tienda a establecer la inamovilidad es nula, así como si se exigiera para la remoción una mayoría especial.

Análisis comparativo con la legislación de México.

México en cuanto a la normativa jurídica respecto a la regulación del ejercicio de la representación legal de las sociedades comerciales es bastante escueta y tiene muy poco contenido respecto de la forma en la que se debe ejecutar tal función, pues solo se limita a señalar que el representante legal de una compañía está facultado para la realización de todos los actos que correspondan al objeto social, además de las obligaciones que la ley, el contrato social, mandato establezcan. Por lo que le corresponde varias obligaciones; cuestión acorde a nuestra legislación ecuatoriana que en términos similares confiere las mismas facultades al funcionario.

Al mismo tiempo debo señalar que solamente se refiere la responsabilidad solidaria e ilimitada por ciertos actos irregulares cometidos, como es el caso de la repartición de las utilidades antes de la aprobación de la asamblea, entre otros

El art 158 de la ley de Sociedades mercantiles de México. - *Los administradores son solidariamente responsables para con la sociedad:*

I.- *De la realidad de las aportaciones hechas por los socios;*

II.- *Del cumplimiento de los requisitos legales y estatutarios establecidos con respecto a los dividendos que se paguen a los accionistas;*

III.- *De la existencia y mantenimiento de los sistemas de contabilidad, control, registro, archivo o información que previene la ley;*



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

IV.- Del exacto cumplimiento de los acuerdos de las Asambleas de Accionistas". (Congreso de la Unión de Mexico, 1933)

También la ley de sociedades mercantiles de México determina que el representante legal por su incorrecto desempeño de funciones provoque daño, está obligado a responder de forma personal.

En conclusión, la legislación mexicana para tratar del tema de responsabilidad del representante legal, hay que tener presente que el incorrecto desempeño de sus funciones que cause un daño a la sociedad, socios, terceros debe ser satisfecha. A más de las posibles responsabilidades por su incumplimiento del desempeño de su función que devengaría a en un responsabilidad solidaria e ilimitada; que guarda similitud con nuestra legislación ecuatoriana, tan solo con diferencia en su redacción.

Conclusiones.

El ejercicio de la representación legal de una sociedad mercantil es una obligación adquirida que debe ser ejecutada con el mayor cuidado y diligencia de acuerdo al tipo de sociedad para la que desempeña tal función. Esto se debe entenderse con la aplicación de conocimiento, experiencia, destreza y más cualidades que la operación mercantil requiera.

La actuación representativa ejecutándose dentro del marco legal y estatutario (disposiciones de la compañía) da lugar a una correcta y recta ejecución de lo encomendado; pero puede ocurrir lo contrario, que su ejercicio infrinja tales normas o provoque un daño a la sociedad, socios o terceros indistintamente, con lo que nacerá la obligación de responder personal, solidaria e ilimitadamente ante el sujeto pasivo del daño causado.

Además, la responsabilidad no solo podrá ser de carácter civil, sino que también puede devengar en una obligación de responder penalmente por la infracción o delito cometido. Por



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

otra parte, la reparación podría ser de carácter administrativo, la cual se responderá ante las entidades de control, como en el caso que nos atañe en las sociedades mercantiles, será ante la Superintendencia de Compañías y Valores, sin dejar de lado la posibilidad de que el Servicio de Rentas internas imponga ciertas sanciones. Entidades que por lo general imponen sanciones de carácter pecuniario a los infractores.

El representante legal para que limite su responsabilidad, es necesario que el desempeño de su función se realice con el cumplimiento de los siguientes supuestos:

- Que esté autorizado por la sociedad para la ejecución del acto,
- Ejerza su función bajo la razón social, es decir que realice un mandato con representación,
- El acto ejecutado sea acorde al objeto social para el cual se constituyó la sociedad mercantil
- Ejecutar la representación respetando los límites legales o estatutarios impuestos por la sociedad.

Nuestra normativa jurídica vigente en la que a simple vista contiene breves normas respecto de la regulación del ejercicio representativo de las sociedades mercantil, contiene la fundamental esencia de ejercerla con la diligencia o cuidados que conllevan los actos mercantiles.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

Recomendaciones.

Es necesario tener presente y conocer de forma clara cuales son las facultades, obligaciones y limitaciones que imponga la ley, los estatutos sociales, acuerdos de la junta de socios. Para de estar forma teniendo presente cuales son las obligaciones como representante legal dar cumplimiento a todas y cada una de ellas, para así evitar la producción de algún tipo de daño o infracción que puede producirse a la sociedad, socios, terceros ajenos al ente.

El ejercicio de la actividad representativa de una compañía, debe ser ejecutada necesariamente con la aplicación de principios fundamentales como la buena fe, lealtad y la protección de los intereses sociales e incluso de terceros. Caso contrario, el representante legal se verá obligado jurídicamente a responder por sus hechos sea en el ámbito civil (solidaria e ilimitadamente), penal o administrativo.

Tanto las personas que designan a los representantes legales, como a aquellos que son elegidos deben mantener una relación de lealtad y transparencia para el recto, desenvolvimiento de los negocios mercantiles que requieren una agilidad mayor.



Bibliografía

- APODERADO SIN RELACION LABORAL, Marco Tulio Cordero vs Compañía Ecuatoriana de Aviación (Corte Suprema de Justicia del Ecuador, 15 de marzo de 1975).
- GERENTE DE SUCURSAL, Enrique Sáenz Miño vs EXPROMAR C.A (Corte Suprema de Justicia del Ecuador, 26 de agosto de 1981).
- APODERADO GENERAL O FACTOR, Alejandro Silva Patiño vs B. Avilés Alfaro & Cía. (Corte Suprema de Justicia del Ecuador, 7 de junio de 1993).
- *Derecho Ecuador*. (05 de 11 de 2005). Recuperado el 02 de 05 de 2017, de <http://www.derechoecuador.com/articulos/detalle/archive/doctrinas/procedimientopenal/2005/11/24/la-responsabilidad-penal>
- *Derecho Ecuador*. (25 de 05 de 2006). Recuperado el 01 de 05 de 2016, de <http://www.derechoecuador.com/articulos/detalle/archive/doctrinas/derechocivil/2006/05/25/responsabilidad-contractual>
- *Derecho Ecuador*. (29 de 03 de 2016). Recuperado el 01 de 05 de 2017, de <http://www.derechoecuador.com/articulos/detalle/archive/doctrinas/derechopenal/2016/03/29/la-pena-y-sus-teorias>
- Asamblea Nacional del Ecuador. (25 de septiembre de 2012). *www.lexis.com.ec*. Recuperado el diciembre de 2017, de <http://www.silec.com.ec/Webtools/LexisFinder/DocumentVisualizer/DocumentVisualizer.aspx?id=LABORAL->



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

LEY_ORGANICA_PARA_LA_DEFENSA_DE_LOS_DERECHOS_LABORALES

&query=defensa%20de%20los%20derechos%20laborales#I_DXDataRow0

- Asamblea Nacional del Ecuador. (3 de febrero de 2014). *www.lexis.com.ec*. Recuperado el diciembre de 2017, de http://www.silec.com.ec/Webtools/LexisFinder/DocumentVisualizer/DocumentVisualizer.aspx?id=PENAL-CODIGO_ORGANICO_INTEGRAL_PENAL_COIP&query=coip
- Asamblea Nacional del Ecuador. (25 de septiembre de 2019). *www.lexis.com.ec*. Recuperado el diciembre de 2017, de http://www.silec.com.ec/Webtools/LexisFinder/DocumentVisualizer/DocumentVisualizer.aspx?id=LABORAL-LEY_ORGANICA_PARA_LA_DEFENSA_DE_LOS_DERECHOS_LABORALES&query=defensa%20de%20los%20derechos%20laborales#I_DXDataRow0
- Bonnecase Julien. (1989). *Tratado Elemental de Derecho Civil*. Edicion Harla.
- Broseta, M. (1972). *Manual de derecho mercantil*. Madrid: Tecnos SA.
- Brunetti, A. (1960). *Tratado del derecho de las sociedades* (Vol. I). Buenos Aires: U.T.E.H.A.
- Cabanellas, G. (07 de 12 de 2017). *Diccionario juridico elemental de Guillermo Cabanellas*. Obtenido de <https://es.scribd.com/doc/27671641/Diccionario-Juridico-de-Guillermo-cabanellas-de-Torres>



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

- Congreso de la Unión de Mexico. (28 de diciembre de 1933). *www.oas.org*. Recuperado el diciembre de 2017, de https://www.oas.org/juridico/spanish/mesicic3_mex_ley_soc_merc.pdf
- Congreso Nacional del Ecuador. (20 de agosto de 1960). *www.lexis.com.ec*. Recuperado el octubre de 2017, de http://www.silec.com.ec/Webtools/LexisFinder/DocumentVisualizer/DocumentVisualizer.aspx?id=MERCANTI-CODIGO_DE_COMERCIO&query=codigo%20de%20comercio
- Congreso Nacional del Ecuador. (2001). *http://www.lexis.com.ec*. Recuperado el noviembre de 2017, de http://www.silec.com.ec/Webtools/LexisFinder/DocumentVisualizer/DocumentVisualizer.aspx?id=MERCANTI-LEY_DE_COMPANIAS&query=ley%20de%20compa%C3%B1ias
- Congreso Nacional del Ecuador. (2005). *http://www.lexis.com.ec*. Recuperado el noviembre de 2017, de http://www.silec.com.ec/Webtools/LexisFinder/DocumentVisualizer/DocumentVisualizer.aspx?id=CIVIL-CODIGO_CIVIL&query=codigo%20civil
- Congreso Nacional del Ecuador. (16 de DICIEMBRE de 2005). *www.lexis.com.ec*. Recuperado el octubre de 2017, de http://www.silec.com.ec/Webtools/LexisFinder/DocumentVisualizer/DocumentVisualizer.aspx?id=LABORAL-CODIGO_DEL_TRABAJO&query=codigo%20de%20trabajo



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

- Efraín Hugo Richard, Orlando Manuel Muíño. (2004). *Derecho societario*. Buenos Aires: Astrea.
- Española, R. A. (07 de 12 de 2017). *Diccionario de la real academia de la lengua española*. Recuperado el 12 de 08 de 2017, de <http://dle.rae.es/?id=WCqQQIf>
- Gaudemet, E. (1974). *Teoría general de las obligaciones*. México: Porrúa.
- Halpin, I. (1975). *Sociedad de responsabilidad limitada*. Buenos Aires: Depalma.
- Halpin, I. (1975). *Sociedades Anónimas*. Buenos Aires: Depalma.
- Muñoz, L. (1952). *Derecho mercantil*. México: offet.
- Nacional, C. (2001). *Ley de compañías*. Quito: Corporación de estudios y publicaciones.
- Otagui, J. (1979). *Administración societaria*. Buenos Aires: Abaco.
- Pinzon, G. (1982). *Sociedades comerciales* (Vol. IÇ). Bogotá: Temis.
- Presidencia de la República de Colombia. (27 de marzo de 1971). www.lexis.com.ec. Recuperado el diciembre de 2017, de <http://www.silec.com.ec/Webtools/LexisFinder/FullDocumentVisualizer/LexInteramericanaFullDocumentVisualizerPDF.aspx?id=221>
- Rodríguez, J. (1981). *Tratado de sociedades mercantiles*. México: Porrúa.
- Rodríguez, J. M. (2013). *Práctica societaria*. Cuenca: CARPOL.
- Romero, C. R. (2002). *Manual de práctica societaria*. Loja: Industria Gráfica Amazonas.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

- Salgado, R. (1980). *Manual de Derecho Societario*. Cuenca: Fondo de Cultura Ecuatoriana.
- Sanin, G. E. (1985). *Negocios civiles y comerciales*. Bogota: Universidad externa de Colombia.
- Solar, L. C. (1978). *Explicaciones de Derecho Civil Chileno y Comparado*. Chile: Editorial Jurídica de Chile.
- Superintendencia de Compañías del Ecuador. (29 de agosto de 1997). *www.lexis.com.ec*. Recuperado el septiembre de 2017, de http://www.silec.com.ec/Webtools/LexisFinder/DocumentVisualizer/DocumentVisualizer.aspx?id=HISTORIC-REPRESENTANTES_LEGALES_DE_COMPANIAS_NACIONALES&query=suuperintendencia%20doctrina%2072#I_DXDataRow1
- Superintendencia de Compañías del Ecuador. (29 de agosto de 1997). *www.lexis.com.ec*. Recuperado el octubre de 2017, de http://www.silec.com.ec/Webtools/LexisFinder/DocumentVisualizer/DocumentVisualizer.aspx?id=HISTORIC-FUNCIONES_PRORROGADAS_SON_APLICABLES_A_TODO_ADMINISTRADOR_DE_CIAS&query=superintendencia%20doctrina%20119
- Valdez, R. S. (1975). *Sociedad de reponsabilidad limitada*. Quito: Casa de la Cultura ecuatoriana.
- Valdez, R. S. (1980). *Manual de derecho societario* (Vol. I). Cuenca: Fondo de cultura ecuatoriana.



UNIVERSIDAD DE CUENCA.

- Valdez, R. S. (2015). *Tratado de derecho empresarial y societario* (Vol. III). Quito: PPL.
- Valdez, R. S. (2015). *Tratado de derecho empresarial y societario* (Vol. II). Quito: PPL.
- Valdez, R. S. (2015). *Tratado de derecho empresarial y societario* (Vol. I). Quito: PPL impresores.